# **ВЕСТНИК**



научный журнал

# ВЕСТНИК 6-4(69)**МАГИСТРАТУРЫ** 2017

### Научный журнал

издается с сентября 2011 года

#### Учредитель:

#### ООО «Коллоквиум»

Полное или частичное воспроизведение материалов, содержащихся в настоящем издании, допускается только с письменного разрешения редакции.

#### Адрес редакции:

424002, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, 136 «А». тел. 8 (8362) 65 – 44-01. e-mail: magisterjourn@gmail.com. http://www.magisterjournal.ru. Редактор: Е. А. Мурзина Дизайн обложки: Студия PROekT Перевод на английский язык Е. А. Мурзина

Распространяется бесплатно. Дата выхода: 15.05.2017.

ООО «Коллоквиум» 424002, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Первомайская, 136 «А».

### Главный редактор Е. А. Мурзина

#### Редакционная коллегия:

- Е. А. Мурзина, канд. экон. наук, доцент (главный редактор).
- А. В. Бурков, д-р. экон. наук, доцент (г. Йошкар-Ола).
- В. В. Носов, д-р. экон. наук. профессор (г. Москва)
- В. А. Карачинов, д-р. техн. наук, профессор (г. Великий Новгород)
- Н. М. Насыбуллина, д-р. фарм. наук, профессор (г. Казань)
- Р. В. Бисалиев, д-р. мед. наук, доцент (г. Астрахань)
- В. С. Макеева, д-р. педаг. наук, профессор (г. Орел)
- Н. Н. Сентябрев, д-р. биолог. наук, профессор (г. Волгоград)
- И. В. Корнилова, д-р. истор. наук, доцент (г. Елабуга)
- А. А. Чубур, канд. истор наук, профессор (г. Брянск).
- М. Г. Церцвадзе, канд. филол. наук, профессор (г. Кутаиси).
- Н. В. Мирошниченко, канд. экон. наук, доцент (г.Саратов)
- Н. В. Бекузарова, канд. педаг. наук, доцент (г. Красноярск)
- К. В. Бугаев, канд. юрид. наук, доцент (г. Омск)
- Ю. С. Гайдученко, канд. ветеринарных.наук (г. Омск)
- А. В. Марьина, канд. экон. наук, доцент (г. Уфа)
- М. Б. Удалов, канд. биолог.наук, науч.сотр. (г. Уфа)
- Л. А. Ильина, канд. экон. наук. (г. Самара)
- А. Г. Пастухов, канд. филол. наук, доцент, (г.Орел)
- А. А. Рыбанов, канд. техн. наук, доцент (г. Волжский)
- В. Ю. Сапьянов, канд. техн. наук, доцент (г. Саратов)
- О. В. Раецкая, канд. педаг. наук, преподаватель(г. Сызрань)
- А. И. Мосалёв, канд. экон. наук, доцент (г. Муром)
- С. Ю. Бузоверов, канд. с-хоз. наук, доцент (г. Барнаул)

#### СОДЕРЖАНИЕ

#### ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

Д.А. Ворфаламеев

Отдельные проблемы правил составления договоров

5 А.С. Бурагаева

Проблемы издания нормативных актов на уровне органов местного самоуправления

8 В.В. Сафронова

Меры борьбы с чрезмерным употреблением алкогольной продукции

11 К.А. Окунева

Институт ликвидации: понятие и история

14 К.А. Окунева

Реформа российского гражданского законодательства: реорганизация и правопреемство

17 М.В. Шелгунова

Гражданско-правовой статус несовершеннолетнего как субъекта гражданского права

21 Д.В. Хотянович

Проблемы правового статуса свидетеля в уголовном судопроизводстве

К.В. Шевякова 24

Государственная регистрация договора ипотеки в Российской Федерации

К.Ю. Гок 27

Правовой статус единоличного органа, осуществляющего управление

29 К.Ю. Гок

Порядок привлечения к ответственности исполнительного

органа юридического лица за ущерб причинённый корпорации

Е.А. Дудко, А.В. Дичанкина 33

Право народов на самоопределение и его трактовка в современном международном праве

**37** В.С. Кравченко

Вилы сделок с земельными участками

41 К.А. Тутубалина

Ограничение права на свободу совести и религии в международном аспекте демократических обществ

43 Л.Г. Сулейманова

Отдельные направления повышения эффективности прокурорского надзора как механизма по охране и зашите прав и свобод человека и гражданина

46 А.П. Кукушкина

Правовые основы деятельности надзорных органов Российской Федерации в сфере противодействия отмыванию доходов и финансированию терроризма

50 М.В. Гиззатгараева

Особенности применения штрафа в отношении несовершеннолетних

52 М.В. Гиззатгараева

Ответственность за злостное уклонение от уплаты штрафа

53 А.А. Приймак

Реформирование системы местного самоуправления России с 1991 г. недостатки федеральных законов на каждом этапе реформирования

56 В.В. Купин

Организация планирования расследования убийств

58 Н.Ю. Лабурина

Историческое развитие конструкции договора возмездного оказания услуг

60 А.Н. Кириленко, А.А. Кальгина

Отличие материальной ответственности в трудовом праве от имущественной гражданско-правовой) ответственности

64 Й.И. Захватов

Досудебное соглашение в условиях нашей действительности

Е.А. Аиина 66

Проблемы оспаривания решений собственников многоквартирного дома *А.Е. Бастанжиева, В.С. Криворогова* 

68

Утверждение границ муниципального образования

71 Ю.Н. Бевза

Законодательные аспекты противодействия легализации доходов, полученных преступным путем

#### ПЕДАГОГИЧЕСКИЕ НАУКИ

73 А.А. Кирусов

Организация внутрифирменного обучения персонала транспортной организации

Информация для авторов

Ю Р И Д И Ч Е С К И Е

УДК 340

Д.А. Ворфаламеев

#### ОТДЕЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВИЛ СОСТАВЛЕНИЯ ДОГОВОРОВ

В настоящей статье рассмотрена проблема целостного восприятия условий составляемого договора. Предложены определенные способы оформления отношений.

**Ключевые слова:** договор, стороны договора, проблема, классификация, условия договора, поставка, подряд.

Качество составления договоров — не абстрактная проблема, а фактор, который может как позитивно, так и негативно влиять на результаты деловой активности хозяйствующих субъектов.

Рассмотрим некоторые проблемные моменты в этой области.

На уровне видовой классификации у составителя договора, как правило, проблем с определением вида договора, соответствующего намерениям сторон, не возникает, если сделка укладывается в рамки одного договорного типа (типичные договоры) и вида [2].

Но, в так называемых смешанных договорах, включающих в себя обязательства, относящиеся к нескольким видам договоров, может возникать проблема четкой видовой классификации обязательств внутри одного договора. Конечно, обычно и в смешанных договорах можно определить, какая часть договора относится к тому или иному виду. В этом случае чаще возникает не проблема видовой классификации отдельных частей сделки, а выбор наиболее приемлемой договорной структуры, поскольку возможны несколько вариантов подхода к договорному оформлению отношений сторон.

В качестве примера возьмем договор поставки сложного технологического оборудования, требующего монтажа на предприятии покупателя с участием специалистов продавца, а также обучения сотрудников покупателя [4]. Для оформления такой сделки может быть разработан один документ, включающий собственно условия поставки оборудования, условия выполнения монтажных работ и условия по оказанию услуг по обучению. Но возможны и комбинации нескольких документов:

- выделение всех условий, относящихся к монтажу и к обучению, включая условия об ответственности, гарантиях и т.д., в отдельные приложения к договору поставки;

Научный руководитель: *Курсова Оксана Александровна* – кандидат экономических наук, доцент, Тюменский государственный университет, Тюмень, Россия.

<sup>©</sup> Ворфаламеев Д.А., 2017.

- включение в договор поставки отсылки к договору на проведение монтажных работ и обучению (как отдельному смешанному договору);

- включение в договор поставки такой же отсылки, но к двум самостоятельным договорам;
- заключение рамочного договора, отражающего лишь цель сделки и ее базовые параметры, который дополняется тремя самостоятельными договорами на поставку, проведение монтажных работ и обучение.

В первом варианте договор как единый документ остается смешанным, но его части, вынесенные в отдельные приложения, позволяют четко отграничить условия о монтаже и условия об обучении. В трех остальных случаях сделка по характеру отношений продолжает оставаться смешанной, но каждый из договоров сам по себе утрачивает характер смешанного договора (за исключением второго варианта, где один из договоров продолжает сохранять смешанный характер) [3].

Другим примером может служить договор строительного подряда, при котором заказчик берет на себя обязательства по поставке всех или какой-то части строительных материалов. Здесь также возможны различные варианты.

Во-первых, может быть заключен один смешанный договор, включающий обязательства по выполнению работ и обязательства по поставке.

Во-вторых, оставаясь в рамках одного договора, можно вынести обязательства по поставке в самостоятельное приложение.

В-третьих, можно заключить два взаимосвязанных, но юридически самостоятельных договора.

Вопрос о договорной структуре в подобных сделках должен решаться индивидуально, с учетом сложности сделки, опыта сторон, удобства пользования документами с точки зрения предпринимателя. Каждая из структур имеет свои плюсы и минусы, и единого рецепта здесь нет. В конечном счете задача заключается в том, чтобы взаимосвязь отдельных частей сделки нашла правильное отражение в договоре или комплекте договоров. При этом обязательства каждого из видов договоров, входящих в эту единую сделку, должны быть урегулированы так, как того требует законодательство, относящееся именно к данному виду договоров.

В частности, в указанном выше примере с поставкой технологического оборудования объединение различных видов обязательств в одном документе имеет то преимущество, что договор ясно отражает вза-имосвязь всех элементов сделки. Однако такой договор может оказаться чрезвычайно громоздким и трудным для понимания теми людьми, которым предстоит его выполнять. Если его структура будет следовать традиционно принятой схеме (предмет, цена договора, обязательства каждой из сторон, условия об ответственности и т.д.), то практически каждый пункт должен содержать условия, относящиеся к трем различным видам договоров [1]. Это мешает целостному восприятию условий поставки, условий, регулирующих монтажные работы, и условий, регулирующих оказание услуг.

По нашему мнению, преодолеть эту проблему можно либо разбив договор на три самостоятельных раздела, либо воспользовавшись одним из указанных выше способов оформления отношений. При этом необходимо специально предусмотреть условия, отражающие взаимосвязь всех трех элементов сделки.

#### Библиографический список

- 1. Асосков А.В. Право, применимое к договорному обязательству: комментарий к ст. 1211 ГК РФ // Закон. 2016. N 4. C. 104 118.
  - 2. Байрамкулов А.К. Толкование договора в российском и зарубежном праве. М.: Статут, 2016. 224 с.
  - 3. Елисеев Н.Г. Процессуальный договор. М.: Статут, 2015. 368 с.
- 4. Свобода договора: сборник статей / А.А. Амангельды, В.А. Белов, А.А. Богустов и др.; отв. ред. М.А. Рожкова. М.: Статут, 2016. 671 с.

 $BOP\Phi AЛАМЕЕВ$  ДМИТРИЙ APT УPOB U U - магистрант, Тюменский государственный университет, Тюмень, Россия.

УДК 347

А.С. Бурагаева

#### ПРОБЛЕМЫ ИЗДАНИЯ НОРМАТИВНЫХ АКТОВ НА УРОВНЕ ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

В статье рассматриваются наиболее актуальные на сегодняшний день проблемы реализации органами местного самоуправления полномочий по изданию муниципальных нормативных актов, предлагаются пути их разрешения во избежание негативных последствий применения незаконного муниципального правового акта

Ключевые слова: муниципальный правой акт, органы местного самоуправления, муниципальное правотворчество, антикоррупционная экспертиза МПА, обязательные признаки муниципальных правовых актов.

В соответствии со статьей 12 Конституции Российской Федерации в России признается и гарантируется местное самоуправление. В этой же норме установлен принцип самостоятельности действий местного самоуправления в пределах своих полномочий.

Местное самоуправление в Российской Федерации - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

Местное самоуправление в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 № 131 -ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – ФЗ № 131-ФЗ), наделено правом издавать муниципальные правовые акты, по вопросам местного значения, т. е. для непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования или решения задач межпоселенческого характера, либо по вопросам осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, или по вопросам, отнесенным уставом муниципального образования в соответствии с федеральными законами к полномочиям органов местного самоуправления и (или) должностных лиц местного самоуправления.

Вместе с тем, Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ (ч. 1 ст. 15). Указанное требование в полной мере касается и правовых актов органов местного самоуправления.

В соответствии со статьей 2 ФЗ № 131-ФЗ, муниципальный правовой акт – это решение непосредственно населения муниципального образования, органом местного самоуправления (администрация, совет и т.д.) и (или) должностным лицом местного самоуправления.

В систему правовых актов входят устав муниципального образования, правовые акты, принятые на местном референдуме (сходе граждан), нормативные и иные правовые акты представительного органа муниципального образования; правовые акты главы муниципального образования, местной администрации и иных органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предусмотренных уставом муниципального образования.

Основные вопросы издания местным самоуправлением нормативных правовых актов урегулированы ФЗ № 131-ФЗ.

Муниципальные правовые акты являются обязательными к исполнению на всей территории муниципального образования. За неисполнение муниципальных правовых актов граждане, руководители организаций, должностные лица органов государственной власти и должностные лица органов местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

© Бурагаева А.С., 2017

Научный руководитель: Павлова Ирина Петровна – доктор исторических наук, доцент, ФГБОУ ВО «КрасГАУ», Россия.

Важнейшим инструментом осуществления местного самоуправления населением и реализации решений, принимаемых органами местного самоуправления, является муниципальное правотворчество, в

процессе которого возникает ряд проблем, требующих немедленного разрешения.

Крайне важной проблемой является вопрос о кадровом обеспечении органов местного самоуправления — муниципальных служащих, компетентных выполнять определенные функции, связанные с изданием ОМСУ нормативных правовых актов. Недостаточность кадрового резерва для обеспечения деятельности ОМСУ обусловлена некоторыми факторами. Во-первых, социально-экономическая ситуация в стране создает необходимость экономии муниципального бюджета, в связи с которой постоянно производятся различного рода оптимизации кадрового состава. Например, наиболее часто встречающаяся ситуация когда один специалист за незначительную доплату выполняет трудовые функции в двойном объеме.

Однако, возрастающая ответственность органов местного самоуправления за подготовленные документы и принятые решения, бесконечная работа в результате изменений законодательства сегодня, к сожалению, вынуждают квалифицированных специалистов оставлять муниципальную службу. В первую очередь это касается юристов. Ведь именно от них зависит качество муниципальных правовых актов, судебная защита интересов муниципального образования и правовая безопасность органов местного самоуправления.

В условиях же реализации Национального плана противодействия коррупции [1] на правовые службы органов государственной власти и органов местного самоуправления возлагается дополнительная ответственность за проведение антикоррупционной экспертизы принимаемых соответствующими органами нормативных правовых актов. Федеральный закон от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»[2] также уделяет особое внимание повышению качества принимаемых правовых актов и, как следствие, профессиональному уровню юридических кадров.

Определенным решением проблемы текучести кадров в сфере муниципального правотворчества могло бы стать введение системы дополнительного материального стимулирования по примеру Указа Президента РФ от 08.05.2001 № 528 "О некоторых мерах по укреплению юридических служб государственных органов" [3]. Данный Указ в целях повышения уровня правового обеспечения деятельности федеральных органов государственной власти предоставил руководителям федеральных органов государственной власти, иных государственных органов, образованных в соответствии с Конституцией РФ, или руководителям их аппаратов право устанавливать лицам, замещающим в федеральных органах государственной власти, иных государственных органах, образованных в соответствии с Конституцией РФ, должности, в основные служебные обязанности которых входит проведение правовой экспертизы правовых актов и проектов правовых актов, подготовка и редактирование проектов правовых актов и их визирование в качестве юриста или исполнителя, имеющим высшее юридическое образование, определенные доплаты.

При этом очень немногие субъекты РФ приняли правовые акты, определяющие состав денежного содержания муниципальных служащих и предоставляющие возможность подобных выплат юристам органов местного самоуправления. Однако в Красноярском крае, таких выплат не предусмотрено.

Проблема сроков внесения изменений либо принятия муниципального правового акта в связи с принятием (внесением изменений) Федерального законодательства является также важной проблемой, часто встречающейся в сфере муниципального правотворчества.

Сомнений в том, что юристы, замещающие должности муниципальных служащих в администрациях муниципальных образований непрерывно отслеживают все изменения, вносимые в федеральное законодательство, не возникает. Тем более, что существуют различные справочные информационные системы, облегчающие работу юриста. Однако, в соответствии с существующими порядками утверждения изменений либо принятия муниципального нормативного акта, не всегда представляется возможным своевременно внести изменения в тот или иной нормативный акт.

При этом, сразу же после вступления в законную силу того или иного федерального закона, влекущего издание либо внесение изменений в муниципальный правовой акт, компетентные правоохранительные органы незамедлительно проводят проверки.

К примеру, не позднее одного месяца с момента внесения в ФЗ № 131-ФЗ изменений, прокуратура проводит проверку соответствия Уставов муниципальных образований принятым изменениям.

Однако не всегда удается в течение одного месяца внести в Устав муниципального образования соответствующие изменения. Это обусловлено следующими факторами: необходимость проведения публичных слушаний, государственные перерывы в работе (государственные праздники), длительные проверки министерства юстиции и т.д.

Решение этой проблемы возможно следующими путями: первый — законодателю, при внесении изменений либо введении в действие федеральных законов следует учитывать разумные сроки, необходимые для приведения в соответствие муниципальных правовых актов; второй — проведение проверок компетентными органами по истечению определенного времени (например от полутора о двух месяцев).

Не менее важно разрешить проблему соблюдения правил юридической техники при издании муниципальных правовых актов. В настоящее время отсутствует какой-либо правовой акт закрепляющий правила юридической техники и четко регламентирующий, в чем они заключаются. Данные правила, несмотря на широкое распространение в правотворческой деятельности, существуют лишь в качестве научной разработки в рамках учебной дисциплины «Теория государства и права». Парадокс ситуации заключается в том, что в правовых актах федеральных органов (как правило, в регламентах) установлены требования соблюдения этих правил.

Так например, согласно п. 60 Регламента Правительства РФ [4] установлено, что проекты федеральных законов, указов Президента РФ нормативного характера и актов Правительства, имеющих нормативный характер, до внесения в Правительство направляются на правовую экспертизу и антикоррупционную экспертизу для оценки проекта акта на предмет его соответствия актам более высокой юридической силы, отсутствия внутренних противоречий и пробелов в правовом регулировании соответствующих отношений и соблюдения правил юридической техники.

Кроме того, в соответствии с п. 29 Положения о законопроектной деятельности Правительства РФ заключение Минюста России по результатам правовой экспертизы должно содержать оценку соответствия текста законопроекта правилам юридической техники. Ссылка на указанные правила используется и в судебной практике.

Правовое закрепление общих правил юридической техники позволило бы более качественно осуществлять правотворческую деятельность органам местного самоуправления и их должностным лицам, сделало бы создание правовых актов более простым для тех муниципальных образований, в которых отсутствуют квалифицированные специалисты (особенно это актуально для небольших поселений).

В заключение следует отметить, что органам местного самоуправления и органам государственной власти необходимо заботиться о четкости закрепляемых на соответствующем уровне правотворческих процедур, разработке стандартных (модельных) правовых актов, повышении профессионального уровня кадров, отвечающих за правотворческий процесс муниципального образования. При этом нормы, регулирующие вопросы муниципального правотворчества, закрепленные в федеральном и региональном законодательстве, с одной стороны, не должны вводить органы местного самоуправления в заблуждение относительно их правотворческих возможностей, а с другой стороны - не должны создавать условий для злоупотреблений при осуществлении муниципальной правотворческой деятельности.

#### Библиографический список

- 1. Национальный план противодействия коррупции (утв. Президентом РФ 31 июля 2008 г. № Пр-1568) // Российская газета. 5 августа 2008. № 164.
- 2. Федеральный закон от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ "О противодействии коррупции" // Российская газета. 30 лекабря 2008. № 266
- 3.Указ Президента Российской Федерации "О некоторых мерах по укреплению юридических служб государственных органов" // Российская газета. 12 мая 2001. № 89.
- 4.Постановление Правительства РФ от 01.06.2004 № 260 "О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации" // Российская газета. 08.06.2004. № 119. Постановление Правительства РФ от 30.04.2009 № 389 "О мерах по совершенствованию законопроектной деятельности Правительства Российской Федерации" // СЗ РФ. 11.05.2009. № 19. Ст. 2346.

БУРАГАЕВА АНАСТАСИЯ СЕРГЕЕВНА – магистрант, ФГБОУ ВО «КрасГАУ», Россия.

УДК 349

В.В. Сафронова

#### МЕРЫ БОРЬБЫ С ЧРЕЗМЕРНЫМ УПОТРЕБЛЕНИЕМ АЛКОГОЛЬНОЙ ПРОДУКЦИИ

В статье отражены современные тенденции алкогольной политики Европейского союза по предотвращению и профилактике чрезмерного употребления алкогольной продукции. Проводимая политика имеет важное значение для жизни и здоровья населения, так как указанная проблема носит глобальный характер.

**Ключевые слова:** алкогольный рынок, чрезмерное потребление алкоголя, Европейский союз, государственная политика, лицензирование, налогообложение.

Чрезмерное потребление алкоголя представляет угрозу для здоровья и жизни населения, способствует увеличению дорожно-транспортных происшествий и укоренению анти-социального поведения в обществе.

В настоящее время злоупотребление алкоголем занимает второе место среди причин заболеваний в ряде стран Европейского союза (далее – EC).

Не смотря на то, что за последние 25 лет потребление алкоголя в Европейском регионе снижалось, оно остается одним из главных факторов риска смертности, и общее бремя смертности, относимой на счет алкоголя, за это время несколько увеличилось.[1] По данным Всемирной организации здравоохранения (далее – ВОЗ), ежегодно по причине чрезмерного потребления алкоголя европейское население сокращается приблизительно на 195 тыс. человек.

Алкогольная политика ЕС сосредоточена на сокращении и профилактике чрезмерного потребления алкоголя. Особое внимание уделяется защите наиболее уязвимых социальных групп - несовершеннолетних и беременных женщин, а также повышению уровня осознания последствий от потребления алкоголя (например, путём доведения предупреждающей информации для потребителей об опасности употребления алкоголя за рулем). Профилактика потребления алкогольных и спиртосодержащих продуктов среди несовершеннолетних должна проводиться на уровне национальных законодательств стран — членов ЕС. Проектом резолюции Европарламента предусматривалось введение единого минимального возраста, с которого допускается продажа и потребления алкоголя — 18 лет.

В рамках ЕС, минимальный возрастной предел в настоящее время находится в диапазоне от 16 до 20 лет, в зависимости от категории алкогольных напитков и мест осуществления продажи/потребления. 18 лет является наиболее распространенным возрастным пределом в ЕС.

Основные меры проводимой политики включают в себя:

- разработку, либо корректирование действующих национальных планов (стратегий) сокращения употребления алкоголя;
  - проведение мероприятий по предотвращению ДТП, связанных с вождением в нетрезвом виде;
- изменение временных и территориальных рамок доступности алкоголя, и контроль по соблюдению правил по продаже алкогольных напитков;
  - управление ценообразованием;
  - уменьшение негативных последствий потребления алкоголя;
- осуществить меры по борьбе с «незаконно произведенным алкоголем», под которым понимается фальсифицированная, контрафактная продукция, либо произведенная без соответствующей лицензии; контрабанда.

В настоящее время разрешительные системы многих европейских стран основываются на нормах, установленных на наднациональном уровне ЕС. Однако концептуальное обоснование необходимости получения разрешений, в каждой стране имеет свои особенности, исходя из историко-правовых традиций, потребностей современного этапа развития общества и государства. [3]

Так, во Франции «административное санкционирование» применяется исходя из требований публичных интересов. Для доступа к определенному виду деятельности выдаётся предварительное согласие – «autorisation». Ввиду отсутствия единого определения «административного санкционирования» под

Научный руководитель: *Казачкова Земфира Мухарбиевна* - доктор юридических наук, профессор кафедры публичного права Одинцовского филиала МГИМО (У) МИД России.

<sup>©</sup> Сафронова В.В., 2017

предварительным согласием может пониматься разрешение, лицензия, свидетельство и др. Для получения лицензии на розничную торговлю учитывается плотность населения, проживающее на территории реализации алкогольной продукции.

В Италии государство направляет и контролирует индивидуальную деятельность для исключения противоречия с интересами общества и не причиняла ущерб безопасности, свободе или достоинству человека. При этом законодательством установлена иерархия защищаемых интересов, в соответствии с которой интересы, связанные с личностью, её свободой, здоровьем и безопасностью ставятся выше интересов экономического характера.[3] Законодательством Италии провозглашается принцип свободы индивида — следовательно, требование получения разрешения, равно вмешательство в экономическую деятельность представляется исключением и допускается в случаях прямо предусмотренных законом.

Иной подход действует в Испании, где разрешения рассматриваются неразрывно с контрольной деятельностью государства. После выдачи лицензии, контрольный орган наделяется правом контролировать осуществление разрешительной деятельности и вносить изменения в правила и документы. В некоторых регионах строго контролируется выдача лицензий на продажу алкоголя.

В Германии реализуется доктрина разрешительная контроля, основанная на запретительных методах. Изначально законодателем предусмотрен запрет на осуществление определённой деятельности. До начала такой деятельности даётся официальная оценка возможных последствий от её реализации, а также на отсутствие противоречия законодательным нормам.

Через выдачу лицензий защищаются публичные интересы, усиливается роль государства в целях обеспечения правового порядка и защиты прав и свобод человека и гражданина.

Для многих стран получение лицензии на осуществление розничной продажи теряет свою актуальность. Так, для Греции общая торговая лицензия распространяется и на продажу алкоголя. В таких странах как Италия, Молдова, Румыния, Хорватия и Венгрия получение лицензии является формальной процедурой, следовательно, в указанных странах наблюдается низкий процент отказа в выдаче разрешительных документов.

Таким образом, в законодательстве Европейского союза отсутствует четкое определение разрешительной системы и однозначное толкование разрешительных процедур и документов. Статья 2 Договора о ЕС устанавливает, что объединение европейских стран построено на ценностях уважения человеческого достоинства, свободы, демократии, равенства, правового государства и соблюдения прав человека. Тем самым построение разрешительной системы ЕС осуществляется посредством ценностно-ориентированного подхода.[3]

В каждом европейском государстве на национальном уровне лицензирование осуществляется соответствующими государственными органами или иначе специальными лицензирующими учреждениями. В странах Европейского союза жесткое регулирование считается исключением ввиду сокращения налоговых поступлений в бюджет.

Осуществление контроля алкогольной продукции посредством нанесения специальной маркировки и влияние на спрос посредством налогов, являются эффективными инструментами при реализации алкогольной политики. Налогообложение является инструментом корректирования спроса. Так, внимание потребителей, в противовес крепкой алкогольной продукции, можно привлечь к напиткам с меньшим содержанием спирта.

В настоящее время Правительство РФ по представлению Президента разрабатывает предложение о включении медовухи в категорию сельскохозяйственной продукции с установлением пониженной ставки акциза. В данную категорию входят сидр, плодовые и игристые вина из отечественного винограда.[4]

Исходя из этого положения, можно применять разные налоговые схемы для достижения таких целей как изменение спроса на спиртные напитки, снижение содержания спирта в некоторых напитках, повышение возраста потребления алкоголя.

Механизм регулирования европейского алкогольного рынка направлен на предотвращение чрезмерного потребления алкоголя и борьбу с некачественной продукцией.[2] Существующий европейский опыт крайне полезен для России, так как если государство не будет инициировать политические меры по снижению потребления алкоголя в обществе, это приведет к непропорционально тяжелому бремени заболеваемости и увеличению смертности населения.

#### Библиографический список

1.Kevin D. Shield, Margaret Rylett и Jürgen Rehm Public health successes and missed opportunities Trends in alcohol consumption and attributable mortality in the WHO European Region, 1990–2014 [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://www.euro.who.int/\_\_data/assets/pdf\_file/0018/319122/Public-health-successes-and-missed-opportunities-alcohol-mortality-19902014.pdf?ua=1

- 2.The Committee on National Alcohol Policy and Action (CNAPA) Member States call on the European Commission for a new and comprehensive strategy to tackle harmful use of alcohol and alcohol related harm [Электронный ресурс] Режим доступа: http://ec.europa.eu/health/alcohol/docs/eu\_scoping\_paper\_cnapa\_en.pdf
- 3. Ноздрачев А.Ф. Разрешительная система в Российской Федерации: монография Москва: НИЦ ИНФРА-М, 2016. С. 775
- 4.Постановление Правительства РФ от 25.07.2006 № 458 (ред. от 31.03.2017) «Об отнесении видов продукции к сельскохозяйственной продукции и к продукции первичной переработки, произведенной из сельскохозяйственного сырья собственного производства» // Собрание законодательства РФ. 2006. № 31 (2 ч.). Ст. 3500.

 ${\it CA\Phi POHOBA~BUKTOPU BA JEHTUHOBHA}$  - магистрант юридического факультета, Одинцовский филиал МГИМО (У) МИД России.

УДК 346.2

К.А. Окунева

#### ИНСТИТУТ ЛИКВИДАЦИИ: ПОНЯТИЕ И ИСТОРИЯ

Статья посвящена рассмотрению и анализу вопросов института ликвидации, включая последние нововведения связанные с масштабной реформацией гражданского законодательства. Уделяется внимание институту правопреемства — неотъемлемой составляющей процедуры прекращения деятельности юридического лица. Выявлены и обоснованы положения, касающиеся отношений между ликвидацией и процессом перехода прав и обязанностей от одного субъекта гражданских отношений к другому.

**Ключевые слова:** ликвидация, правопреемство, переход прав и обязанностей, прекращение деятельности юридического лица.

Правовое регулирование юридического лица как субъекта гражданского права включает в себя не только основания и порядок его возникновения и изменения в процессе жизни (реорганизация), но и основания и порядок его прекращения.

В соответствии со ст. 61 ГК РФ [4, с.48] один из главных оснований для прекращения юридического лица — ликвидация.

Институт ликвидации в российском праве имеет определенную историю развития [4, с. 3 – 58].

В российском дореволюционном праве, за отдельными исключениями, ликвидация понималась как определенный процесс, который осуществляется в процессе прекращения деятельности юридического лица и начинается после принятия соответствующих решений, направленных на прекращение деятельности юридического лица. Соответственно, говорилось о так называемой ликвидации дел юридического лица. Г.Ф. Шершеневич называл ликвидацию «процессом очищения, предшествующим разделу», «необходимым процессом, который должно пройти умирающее товарищество» [10, с.340].

Советское законодательство в период действия ГК РСФСР 1922 г. выработало отношение к ликвидации как к одному из способов прекращения юридического лица (наряду с реорганизацией), отличавшимся ликвидацией его дел и имущества [7, с.207]. Помимо этого, практически устоявшимся мнением стало то, что ликвидация исключала универсальное преемство в правах и обязанностях. Б.Б. Черепахин отмечал: «При проведении ликвидации юридического лица последнее прекращает свое существование, а следовательно, и свою деятельность полностью и окончательно, не оставляя универсальных правопреемников» [9, с.90]. Тем не менее исследователи отмечали, что право не проводило четкой границы между реорганизацией и ликвидацией. В этот период нашли применение и теоретическое обоснование оснований для ликвидации (распорядительный, принудительный и добровольный порядок [1, с.213]), был разработан порядок ликвидации, создан институт капитализации повременных платежей.

В ст. 37 ГК РСФСР 1964 г. [3, с.20] устанавливалось, что юридическое лицо прекращается путем ликвидации или реорганизации (слияния, разделения или присоединения). Как видно, Кодекс, как и прежде, исходил из того, что ликвидация представляет собой один из способов прекращения юридического лица наряду с реорганизацией. Однако четкая граница между этими явлениями проведена не была. Противоречия между общим правилом (об отсутствии правопреемства) и специальными нормами имелись уже в самом ГК; в различных подзаконных актах частичное правопреемство было едва ли не нормой. ГК, хотя и устанавливал основы для правового регулирования ликвидации, в реальности не имел большого значения в регулировании, которое в основном было сосредоточено в различных законах и подзаконных нормативных актах. Весьма упрощенно регулировался порядок ликвидации. В целом в связи с практически полным огосударствлением экономики не развивалось и законодательство (как и доктрина) в части оснований (способов) ликвидации.

Во второй половине 1980-х гг. и до принятия ГК 1994 г. вопросы ликвидации юридических лиц регулировались различными нормативными актами, в основном законами СССР и РСФСР (РФ), в частности Законом СССР «О государственном предприятии (объединении)» 1987 г.; Законом РСФСР от 25 декабря 1990 г. N 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности»; Основами гражданского законодательства Союза ССР и республик, утвержденными ВС СССР 31 мая 1991 г. N 2211-1; Законом РФ от 19 ноября 1992 г. N 3929-1 и многими другими документами [6, с.348]. Следует отметить отсутствие единства в этих документах в части понимания ликвидации, оснований и порядка ее осуществления.

<sup>©</sup> Окунева К.А., 2017

Принятый в 1994 г. ГК в ст. 61 [5, с.415] в первоначальной редакции закреплял следующее общее понимание ликвидации: ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Как видно, это формулировка давала основание для следующих выводов:

- в отличие от ст. 37 ГК РСФСР 1964 г. [3, с.20], где фраза «юридическое лицо прекращается путем ликвидации» не позволяла разделить ликвидацию как процесс и прекращение как его результат, данная формула четко определяла, что прекращение является результатом ликвидации;
- результатом ликвидации не могло быть вообще какое-либо преемство в правах и обязанностях, ни частичное, ни тем более универсальное.

Такое понимание, очевидно, входило (как и в случае с ГК РСФСР 1964 г.) в противоречие с другими частями Кодекса, что давало основание некоторым исследователям утверждать, что «законодатель, формулируя понятие «ликвидация»... под отсутствием правопреемства имел в виду отсутствие не любого, а только универсального правопреемства, поскольку процедура ликвидации сама по себе не исключает сингулярное (частичное) правопреемство...» [5, с.519]. В частности, со ст. 419 ГК (институт возложения исполнения обязательства на третье лицо) и со ст. 1093 ГК (институт капитализации повременных платежей) [5, с.455]. О несоответствии общего определения другим законам и устоявшейся практике говорить не приходилось [8, с.7].

В 2010 году законодатель внес в ст. 61 ГК изменение концептуального характера. Теперь общая норма о ликвидации выглядела так: ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом [5, с.456]. По существу, законодатель в 2010 г. (без какого-либо объяснения) впервые на уровне Кодекса признал очевидный факт: частичное правопреемство при ликвидации существует.

Действующая редакция ст. 61 ГК [4, с.48] после изменений, внесенных в 2014 г., указывает, что ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам.

Такое правило в совокупности с другими положениями о ликвидации (ст. 62, 63 ГК) дает основание утверждать, что действующий ГК:

- определяет ликвидацию через юридические последствия, которые должны наступить после ее завершения;
- разграничивает (в качестве общего правила) ликвидацию и прекращение юридического лица как одно из юридических последствий ликвидации (юридический факт);
  - рассматривает ликвидацию как определенный процесс (сложный состав);
- допускает возможность частичного правопреемства в результате ликвидации и исключает универсальное правопреемство.

Общее определение ликвидации в ст. 61 ГК через юридические последствия, которые наступают после ее завершения, нельзя назвать в целом неверным. Тем не менее следует отметить, что оно не в полной мере раскрывает сущность ликвидации как правового явления. В частности, оно оставляет «за кадром» то, что ликвидация представляет собой сложный юридический состав.

#### Библиографический список

1. Братусь, С.Н. Субъекты гражданского права / Всесоюз. ин-т юрид. наук М-ва юстиции СССР. Курс советского гражданского права. — Москва: Гос. изд-во юрид. лит., 1950 (Тип. «Кр. Пролетарий»). — 368 с.;

- 2. Габов, А. В. Ликвидация юридических лиц: история развития института в российском праве, современные проблемы и перспективы / А. В. Габов. Москва: Статут, 2011. 300 с.;
- 3. Гражданский кодекс РСФСР: (С постатейн. материалами): [Принят на третьей сес. Верховного Совета РСФСР шестого созыва 11 июня 1964 г.]: С изм. и доп. на 16 янв. 1990 г / М-во юстиции РСФСР. Москва: Юрид. пит. 1990. 511 с.
- 4. Гражданский кодекс Российской Федерации : части первая, вторая, третья и четвертая : текст с изменениями и дополнениями на 20 января 2017 года. [Офиц. изд.]. Москва : Эксмо, 2017. 894 с. (Актуальное законодательство);
- 5. Гражданское право : учебник : для студентов юридических высших учебных заведений : в 2 томах / [Алексеева О.Г., кандидат юридических наук, доцент, Аминов Е.Р., кандидат юридических наук, Бандо М.В., кандидат юридических наук и др.]; под ред. Б.М. Гонгало. 2-е изд., перераб. и доп. Москва : Статут, 2017.
- 6. Маковский, А. Л. О кодификации гражданского права (1922-2006) / А. Л. Маковский; Исследовательский центр частного права при Президенте Российской Федерации. Москва: Статут, 2010. 734 с.;
- 7. Новицкая, Т. Е. Гражданский кодекс РСФСР 1922 года: История создания. Общ. характеристика. Текст. Прил / Т.Е. Новицкая; МГУ им. М.В. Ломоносова. Юрид. фак. 2-е изд., доп. и испр. Москва: Зерцало М, 2002. 218 с. (Серия «Памятники советского законодательства»);

8. Трофимов, К.Т. Реорганизация и ликвидация коммерческих организаций: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук.

— Москва, 1995. — 35 с. 9. Черепахин, Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву. — Москва : Госюриздат, 1962. — 162 c.;

10. Шершеневич, Г.Ф. Курс торгового права. Т. 1: Торговые деятели . — 2003. — 478 с.

ОКУНЕВА КСЕНИЯ АНДРЕЕВНА — магистрант, Российский государственный университет правосудия, Россия.

УДК 346.2

К.А. Окунева

## РЕФОРМА РОССИЙСКОГО ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА: РЕОРГАНИЗАЦИЯ И ПРАВОПРЕЕМСТВО

Данная статья посвящена анализу изменений гражданского законодательства в сфере корпоративных отношений, сущности и аспектов, связанных с юридическим лицом. В 2013-2015 году в Российской Федерации произошла реформа гражданского законодательства. В ранее действовавшие нормы ГК РФ целой серией федеральных законов был внесен ряд изменений, направленных как на небольшие сугубо «технические» исправления некоторых норм, так и в целом на приведение ГК РФ в соответствие с изменившимися реалиями и на унификацию действующего в России законодательства с законодательством европейских стран с высокоразвитыми правовыми системами континентального права.

**Ключевые слова:** реформа, реорганизация, правопреемство, переход прав и обязанностей, прекращение деятельности юридического лица.

На сегодняшний день Мы являемся свидетелями кардинальных изменений в отечественной цивилистике, на протяжении нескольких лет в России осуществляется крупномасштабная реформа гражданского законодательства, целью которой является системное совершенствование правового регулирования гражданского оборота, в частности — предпринимательской (корпоративной) деятельности. Проблемы, повлекшие за собой наличие пустых лакун и коллизий в правовых нормах, зрели давно.

В ранее действовавшие нормы ГК РФ целой серией федеральных законов был внесен ряд изменений, предполагающий как небольшие сугубо «механические» исправления ряда норм, так и в общем — приведение ГК РФ в соответствие с изменившимися общественно-политическими и экономическими реалиями и приведение к единообразию действующего в России законодательства с законодательством европейских стран с высокоразвитыми правовыми системами континентального права.

C 01 января 2008 года вступила в силу Часть 4 Гражданского кодекса Российской Федерации [2, с. 691–860] — заключительный этап в формировании целостного ядра кодификации гражданско-правового инструментария, окончательно утратили силу нормативно-правовые акты РСФСР, в том числе Гражданский кодекс РСФСР (1964 г.) [1, с. 7–500]. В этот же период были приняты первые нормативно-правовые акты, направленные на внесение изменений в действующий Гражданский кодекс Российской Федерации.

Указом Президента Российской Федерации от 18 июля 2008 г. N 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» [3] была одобрена идея концепции развития гражданского законодательства, утвержденная решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства совместно с Исследовательским центром частного права при Президенте РФ от 07.10.2009.

В течение 2013—2014 гг. рядом федеральных законов в Гражданский кодекс РФ были внесены масштабные изменения, касающиеся организационной деятельности юридического лица (корпорации), положения общего и частного характера: существенно изменены нормы, регулирующие такие основополагающие институты гражданского права как правопреемство; прекращение деятельности организации; сделки, в том числе недействительность сделок; введена глава, регулирующая решения собраний; представительство; ценные бумаги; исковая давность и т.д.

В данной статье Вашему вниманию представляется краткий обзор наиболее существенных изменений в вопросах реорганизации и правопреемства, так или иначе затрагивающих бизнес-сообщество.

Значительно расширены возможности реорганизации юридических лиц, теперь допускается сочетание различных форм реорганизации (слияние, присоединение, разделение, выделение преобразование), а также участие в процедуре нескольких (более двух юридических лиц), в том числе относящихся к различным организационно-правовым формам (ст. 57 ГК РФ) [2, с.28].

П. 26 Постановления Пленума Верховного суда РФ №25 [4] обращено внимание судов на то обстоятельство, что теперь при реорганизации юридических лиц в форме слияния или присоединения все права и обязанности каждого из участвующих в реорганизации юридических лиц (при слиянии), а также юридического лица, присоединяемого к другому юридическому лицу (при присоединении), переходят соответственно к вновь созданному юридическому лицу (при слиянии) или к юридическому лицу, к которому

<sup>©</sup> Окунева К.А., 2017

присоединилось иное юридическое лицо (при присоединении), в порядке универсального правопреемства вне зависимости от составления передаточного акта. При этом факт правопреемства может быть засвидетельствован документом, выданным органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, в котором содержатся сведения из ЕГРЮЛ о реорганизации юридического лица в результате слияния или присоединения, и документами юридических лиц, прекративших деятельность в результате слияния (присоединения), определяющими соответствующие права и обязанности, в отношении которых наступило правопреемство.

В соответствии со ст. 60 ГК РФ [2, с.30] в случае же преобразования юридического лица к правоотношениям, возникающим при такой форме реорганизации, не подлежат применению законоположения о гарантиях прав кредиторов реорганизуемого юридического лица. Согласно п.27 Постановления Пленума Верховного суда РФ №25 [4] исключение составляет лишь правило о том, что реорганизуемое юридическое лицо (в том числе в форме преобразования) в течение трех рабочих дней после даты принятия решения о реорганизации обязано уведомить уполномоченный государственный орган о начале реорганизации.

Акцент приходится сделать на том, к сожалению, что в Постановления Пленума Верховного суда РФ №25 не содержится каких—либо разъяснений, касающихся порядка применения включенных в текст ГК РФ новых законоположений о признании реорганизации юридического лица недействительной.

Особо хочется уделить внимание, наличию в ГК РФ ст. 60.1 и ст. 60.2 [2, с.32] — впервые введены в обиход специальные правила о правовых последствиях признания решения о реорганизации юридического лица недействительным, а также об основаниях и последствиях признания реорганизации юридического лица – корпорации несостоявшейся. Первая вариация — признание решения о реорганизации недействительным не порождает дальнейшую ликвидацию образовавшихся в результате реорганизации юридических лиц и не является основанием для признания недействительными сделок, совершенных такими юридическими лицами.

Второй подход — суд может считать реорганизацию корпорации правомерно несостоявшейся по требованию участника такой корпорации, голосовавшего против решения о ее реорганизации или отсутствовавшего на голосовании по этому вопросу, если решение о реорганизации не принималось участниками этой корпорации, а также в случае представления для государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, документов, содержащих заведомо недостоверные данные о реорганизации.

В отличие от признания решения о реорганизации юридического лица недействительным решение суда о признании реорганизации несостоявшейся влечет весьма серьезные последствия. В первую очередь восстанавливаются юридические лица, существовавшие до реорганизации, с одновременным прекращением вновь созданных юридических лиц, о чем делается соответствующая запись в ЕГРЮЛ. Следующий шаг, сделки вновь образовавшихся в ходе реорганизации юридических лиц с теми участниками имущественного оборота, кто добросовестно полагался на проведение процедуры правопреемства, сохраняют свою силу для восстановленных юридических лиц. Далее следует, переход прав и обязанностей реорганизованного юридического лица к вновь созданным юридическим лицам признается несостоявшимся. Отметим, имевшие место платежи и иное представление исполнения по соответствующим обязательствам, осуществленное в пользу вновь созданных юридических лиц со стороны должников, добросовестно полагавшихся на правопреемство на стороне кредитора, признаются совершенными в пользу восстановленного юридического лица. Заключительная стадия, участники ранее существовавшего (восстановленного) юридического лица признаются обладателями долей участия в нем в том размере, в каком указанные доли принадлежали им до реорганизации юридического лица.

В статье ставилась задача рассмотрения эффекта внедрения в гражданское законодательство новых правовых реалий и корректировка существующих стандартов в вопросе реорганизации и правопреемства юридических лиц. В результате анализа промежуточных итогов крупномасштабного реформирования гражданского законодательства была определена буквальная трактовка новейших правовых постулатов.

#### Библиографический список

- 1. Гражданский кодекс РСФСР : (С постатейн. материалами) : [Принят на третьей сес. Верховного Совета РСФСР шестого созыва 11 июня 1964 г.] : С изм. и доп. на 16 янв. 1990 г / М-во юстиции РСФСР. Москва : Юрид. лит., 1990. 511 с.;
- 2. Гражданский кодекс Российской Федерации : части первая, вторая, третья и четвертая : текст с изменениями и дополнениями на 20 января 2017 года. [Офиц. изд.]. Москва : Эксмо, 2017. 894 с. (Актуальное законодательство);
- 3. Указ Президента РФ от 18 июля 2008 г. N 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] / Правовая система «ГАРАНТ». Электрон. дан. Москва : ГАРАНТ, 2017. Режим доступа: http://base.garant.ru/12161467/, свободный. Загл. с экрана.

\_\_\_\_\_

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] / Правовая система «ГАРАНТ». — Электрон. дан. — Москва : ГАРАНТ, 2017. — Режим доступа: http://base.garant.ru/71100882/, свободный. — Загл. с экрана.

 $OKVHEBA\ KCEHUЯ\ AHДPEEBHA\ —$  магистрант, Российский государственный университет правосудия, Россия.

УДК 340

М.В. Шелгунова

#### ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ СТАТУС НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО КАК СУБЪЕКТА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

В данной статье автор анализирует гражданско-правовой статус несовершеннолетнего как субъекта гражданского права и формулирует авторское понятие данного статуса

**Ключевые слова:** гражданско-правовой статус, несовершеннолетние, субъекты гражданского права.

В преамбуле Конвенции о правах ребенка, принятой 20 ноября 1989 г. на 44-ой сессии Генеральной ассамблеи ООН подчеркивается, что ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту [1].

Следствием ратификации Россией в 1990 г. этого международного акта явилось активное обновление отечественного законодательства, регулирующего правовое положение несовершеннолетних.

Несовершеннолетние относятся к отдельной категории субъектов права, обладая при этом определенным правовым статусом. Между тем в правовой науке понятие гражданско-правового статуса (правового положения) ребенка не определено.

Выработка в теории права, прежде всего, гражданского и семейного права, понятия гражданско-правового статуса ребенка способствовало бы развитию не только науки, но и правоприменительной практики, где более эффективно возможно было бы осуществлять защиту прав детей как особых субъектов. Объективная необходимость в выработке такого понятия, обусловлена не только частными потребностями науки семейного права, но и причинами общими - теми значительными переменами политического, социально-экономического характера, которые произошли в российском обществе в последнее время.

Теоретического осмысления требует не только само определение понятия «гражданско-правовой статус», но и его структурные элементы [2]. Гражданско-правовой статус является сложной, комплексной категорией, в рамках которой существует система разнообразных социальных связей. Кроме того, в рамках гражданско-правового статуса выражается и социальный статус личности, в данном случае – ребенка [3]. Определение правового статуса неразрывно связано с такой категорией, как права человека. Последние, как известно, отличаются сложной структурой, что обусловливает существование определенных отличий в таких понятиях, как собственно «права человека», «права гражданина», «права и свободы человека», основные (фундаментальные) и иные права человека, права индивида и коллективные права [4].

Одним из основных понятий гражданского права является понятие субъектов права, т.е. лиц, выступающих в качестве участников общественных отношений (имущественных и личных неимущественных), регулируемых данной отраслью права.

Гражданское законодательство признает субъектом гражданского права каждого человека независимо от его возраста и состояния здоровья. Таким образом, несовершеннолетний, как и любой другой гражданин, обладает правосубъектностью, т.е. признается субъектом гражданских правоотношений. Правосубъектность, как самостоятельное правовое явление, отличное от правоспособности, может быть определено посредством следующих элементов: 1) правосубъектность гражданина – это общее, правоспособность - особенное; 2) понятие правосубъектности многозначно: в одних случаях она равнозначна правоспособности, в других включает в себя правоспособность и дееспособность; 3) правосубъектность во всех отраслях права включает в себя как право-, так и дееспособность. Иногда проводят разграничение правосубъектности и правоспособности по объему прав и обязанностей субъектов, т.е. по количественному признаку: в одном случае объем прав и обязанностей больше, в другом меньше. Сторонники одной из точек зрения полагают, что правосубьектность сочетает возможность иметь права и обязанности с возможностью их осуществления [5]. Категория гражданской правосубъектности включает гражданскую правоспособность и дееспособность, согласно ст.17 ГК РФ правоспособностью признается Способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Говоря о правоспособности, следует упомянуть, что данное право является неотчуждаемым.

Научный руководитель: *Ракитина Любовь Николаевна* – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса, Ульяновский государственный университет, Россия.

<sup>©</sup> Шелгунова М.В., 2017

В соответствии со ст. 1 Конвенции 1989 г. ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к нему, он не достигает совершеннолетия ранее. Последняя оговорка связана с тем, что возраст, с достижением которого связано совершеннолетие, устанавливается национальным правом. Семейный кодекс Российской Федерации (далее - СК РФ) в ст. 54 определяет, что ребенком признается лицо, не достигшее 18 лет [6]. Понятие «дети» используется как форма множественного числа слова «ребенок». Термин «молодежь» трактуется различным образом.

Как правило, молодежью признают социально-возрастную группу в возрасте от 14 до 30 лет (возрастная классификация ООН - 14-25 лет [7]. Дефиниция «гражданско-правовой статус несовершеннолетнего» законодателем не определена, что позволяет различным образом раскрывать его содержание и классифицировать по определенным критериям: отраслевому (гражданско-правовой, семейно-правовой, уголовно-правовой и т.д.), возрастному (статусы малолетнего и несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет), в зависимости от объема дееспособности и т.п.

В соответствии с п. 3 ст. 28 ГК РФ имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по тем, которые он вправе совершать самостоятельно, несут его законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти положения находят свое выражение в главе 59 «Обязательства вследствие причинения вреда». В п. 1 ст. 1073 РФ закреплено, что за вред, причиненный малолетним, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний гражданин, оставшийся без попечения родителей, был помещен под надзор в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, эта организация обязана возместить вред, причиненный малолетним гражданином, если не докажет, что вред возник не по ее вине.

Если малолетний гражданин причинил вред во время, когда он временно находился под надзором образовательной или медицинской организации, либо лица, осуществляющего надзор за ним на основании договора, то эта организация либо это лицо отвечают за причиненный вред, если не докажут, что вред возник не по их вине в осуществлении надзора (п. 3 ст. 1073 ГК РФ).

Следовательно, любая организация, в которой временно находится ребенок, обязана, во-первых, обеспечить безопасность ребенка, а во-вторых, осуществлять за ним надзор [8].

Обращаясь к характеристике правового положения второй категории несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, уместно заметить, что в юридической литературе высказана точка зрения о необходимости закрепления за ними термина «подросток» [9].

В научной литературе и действующем законодательстве при обозначении лица, не достигшего совершеннолетия, используются различные термины: «ребенок», «дети», «подростки», «несовершеннолетние», «молодежь» и некоторые иные. Подобная терминологическая многовариант-ность заставляет обратиться к этимологической сущности понятия «совершеннолетие», а также анализу содержания перечисленных выше терминов и оценке их соотношения.

В толковом словаре С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой совершеннолетие трактуется как возраст, по достижении которого человек становится дееспособным гражданином. При этом дееспособность характеризуется как способность к деятельности; право на совершение действий юридического характера и несение ответственности за свои поступки".

В Юридическом энциклопедическом словаре о совершеннолетии говорится как об установленном законом возрасте, «с достижением которого наступает гражданская дееспособность, а также возникают многие другие права и обязанности».

Тем самым в словарях сущность совершеннолетия раскрывается без обозначения конкретного возраста, но через указание на определенную «зрелость», гражданскую дееспособность.

Законодательство в определении границ совершеннолетия более конкретно. Так, согласно ст. 21 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданская дееспособность в полном объеме возникает «с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста». Эта же «возрастная планка» упоминается и в иных законах России, в частности, Семейном кодексе и Федеральном законе от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации».

В законодательстве большинства государств-участников Конвенции о правах ребенка возраст наступления совершеннолетия, как и в России, равен 18 годам. Однако в некоторых странах он выше, например, в Португалии, Буркина-Фасо, Парагвае, Лихтенштейне — 20 лет, в Боливии, Того, Сенегале — 21 год.

Совершеннолетие устанавливается государством не произвольно, а на основе предположения о том, что именно в данном возрасте человек достигает необходимой физической и психической зрелости, становится способным адекватно оценивать окружающую действительность и руководить своим поведением, реализуя по своему выбору и в соответствии с законом определенные права и обязанности.

При наличии достаточных оснований, несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными до-

ходами и имеет право делать это лишь с согласия своих законных представителей.

Необходимость такого ограничения может быть вызвана различными причинами: неразумная трата средств, расточительство, увлечение азартными играми и т.п. Это может сделать суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителей, либо органов опеки и попечительства. Ограничение дееспособности несовершеннолетнего по названных основаниям производится судом в порядке, установленном ГПК РФ.

С достижением 14-летнего возраста несовершеннолетний наделяется правом совершать самостоятельно любые сделки (например, принять наследство, отказаться от него; заключать договор купли-продажи недвижимого имущества, а также движимого имущества, когда требуется регистрация прав на имущество и т.д.), при условии письменного согласия его законных представителей.

Кроме того, родители, усыновители, опекуны (попечители) ребенка не вправе без предварительного разрешения органов опеки и попечительства совершать (от имени малолетних) и давать согласие (несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет) на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества ребенка, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих ребенку прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества ребенка.

Для сравнения следует отметить, что рассматриваемые категории терминологически различаются не во всех правовых системах. В Англии и США дееспособность и правоспособность определяются одним термином – «правовая способность» (legal capacity).

В литературе и в судебной практике применяются также термины «пассивная правовая способность» (passive capacity), что по смыслу, вкладываемому в это понятие английскими юристами, соответствует понятию «правоспособность», и «активная правовая способность» (active capacity), «способность к совершению правового акта» (сарасіty for performance of legal act), что означает дееспособность. Во Франции, как и в Англии, четкого терминологического различия между дееспособностью и правоспособностью не проводится.

Теоретическая и практическая потребность в разработке определения понятия «гражданско-правовой статус ребенка» предопределена тем, что в юридической литературе существуют различные точки зрения по данному вопросу, отличающиеся друг от друга диаметрально противоположными взглядами. Особая трудность в выработке определения понятия «гражданско-правового статуса» ребенка обусловлена и тем, что до сих пор в литературе четко не выделяли именно статус ребенка как особого субъекта права.

Обусловлено это тем, что действующее семейное и гражданское законодательство не только не в состоянии определить юридическое содержание понятия «ребенок», но и тем более в исчерпывающем виде установить его статус.

Так, по мнению О.В. Бутько, гражданско-правовой статус ребенка объективированные и формализованные в праве возможности, необходимые для всестороннего развития личности ребенка, т.е. для перевода потенциальных ресурсов в фактические; поэтому необходимо закрепить в Конституции РФ нормы о правоспособности и возрастных этапах последовательного приобретения детьми различных видов их дееспособности [10].

О.В. Бутько лишь отмечает, что несовершеннолетние -это устанавливаемая государством юридическая граница, в рамках которой ребенок живет и формируется в одном правовом режиме, после которого режим приобретает иное содержание.

При этом в определенном смысле отождествляется гражданско-правовой статус ребенка с теми возможностями, которые ему предоставлены законом для их реализации на практике. Гражданско-правовой статус-понятие неоднозначное и наименее разработанное теоретически.

Гражданско-правовой статус ребенка отличается динамикой, которая обеспечивается системой юридических фактов, среди которых можно выделить факты прямого действия и статусные юридические факты.

К примеру, Летова Н.В считает, что содержание гражданско-правового статуса ребенка составляют три категории прав и обязанностей: общие - принадлежащие всем детям (право на жизнь, право на свободу и личную неприкосновенность /ст. 20, 22/, обязанность защиты Отечества, обязанность сохранять природу и окружающую среду /ст. 58, 59 Конституции РФ/ и др.), специальные - характерные для отдельных групп детей (дети-инвалиды, дети, оставшиеся без попечения родителей, дети-сироты), индивидуальные - характерные для конкретного ребенка например, особенности получения образования ребенка, проявившего

выдающиеся способности). Названные категории прав (общие, специальные, индивидуальные), по мнению Н.В Летовой, взаимосвязаны, первые являются базисом для формирования специальных и индивидуальных прав и обязанностей, их можно рассматривать как соотношение общего и частного.

Не отвергая общих теоретических положений о гражданско-правовом статусе, применяемых для характеристики гражданина, а также общепринятую классификацию видов правового статуса на общий, специальный, индивидуальный, существует необходимость определения отдельных видов правового статуса, их классификации применительно к такому особому субъекту, как ребенок.

Выявление специфики, отличий каждого из указанных статусов позволит определить особенности правового положения ребенка, обладающего тем или иным статусом, что обусловлено системой действующего законодательства, наличием специальных норм, направленных на регулирование гражданских и семейных отношений с участием детей.

Под специальным правовым статусом ребенка понимается совокупность установленных законом прав и обязанностей, принадлежащих ребенку, относящемуся к определенной группе детей. Специальный статус отличается динамикой, обусловленной принадлежностью ребенка к определенной социальной группе. В отличие от прав и обязанностей, составляющих содержание общего правового статуса ребенка, специальные права и обязанности ребенка рассредоточены в нормах разных отраслей законодательства РФ. Обусловлено это тем, что отношения с участием детей отличаются не только видовой спецификой, но и различной отраслевой принадлежностью, например, семейные, гражданско-правовые, гражданско-процессуальные и др.

Возвращаясь к гражданско-правовому статусу несовершеннолетнего как субъекта гражданского права можно сформулировать авторское определение понятия, гражданско-правовой статус несовершеннолетнего-это совокупность юридических прав и обязанностей граждан, не достигших полной дееспособности, в силу возрастных ограничений, реализация которых обеспечена в установленном законом порядке родителями, а в случае отсутствия родительского попечения, лицами их заменяющими, либо органами опеки и попечительства.

#### Библиографический список

- 1. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989)(вступила в силу для СССР 15.09.1990)// Сборник международных договоров СССР-1993.
- 2. Борисова, Н.Е. Конституционные основы правового положения несовершеннолетних в Российской Фе-дерации (проблемы теории и практики): Автореф. дисс. ... докт. юрид. наук./Н.Е. Борисова. М., 2004. С. 16.
  - 3. Рабец, А. М. Ювенальное право Российской Федерации: учебник. Москва: Юрайт, 2015.. С. 106
  - 4.Права человека / Под ред. Е.А. Лукашевой. М., 1995. С. 132.
  - 5.Вавилин, В.Е. Осуществление и защита гражданских прав../ В.Е. Вавилин.- Москва ,2009.С.45.
- 6.Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 28.11.2015)// Собрание зако-нодательства РФ-1996- 1 января; Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru.- 2015-28 ноября.Ст.54.
- 7. Ростовская Т.К, Ростовская И.В. О развитии системы защиты прав несовершеннолетних и молодежи.// Вопросы ювенальной юстиции.№3.2010.C.58.
- 8.Харсеева, В.Л. Правовой статус несовершеннолетнего.//.Теория и практика общественноего развития. №3.2012.С.372-376.
- 9. Садина, О.В. Статус личной свободы несовершеннолетнего в законодательстве Российской Федера-ции. // Право и политика. 2008. № 10. С. 2494—2498.
- 10. Бутько, О.В. Правовой статус ребенка: теоретико-правовой анализ: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2004. С. 8- 9.

*ШЕЛГУНОВА МАРИЯ ВАЛЕРЬЕВНА* – магистрант, Ульяновский государственный университет, Россия.

УДК 340

Д.В. Хотянович

### ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СВИДЕТЕЛЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В данной статье рассматривается участие адвоката в сфере работы со свидетелем и проблемы, связанные с этой сферой.

Ключевые слова: защитник, уголовный процесс, свидетель.

В 1993 году была принята Конституция РФ, в которой закреплены основные права и свободы человека и гражданина. Ряд этих прав является, естественно, неотъемлемой составной частью процессуального положения свидетеля. Статья 51 Конституции РФ предусматривает важнейшую свидетельскую привилегию — возможность отказа от дачи показаний против самого себя, своего супруга и близких родственников [1].

Российская юридическая доктрина и правоприменительная практика признали ряд международноправовых актов, непосредственно относящихся к свидетелю, его правам и обязанностям, мерам безопасности. Уже более 15 лет существенное значение для регламентации процессуального положения свидетеля играют Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод, а равно и решения Европейского суда по правам человека.

В декабре 2001 года был принят Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК РФ). Данное событие определило дальнейшее развитие процессуального положения свидетеля в современном уголовном судопроизводстве. Впервые в российском уголовно-процессуальном законодательстве появилась отдельная статья, специально посвященная свидетелю. Существенным шагом в данном направлении следовало бы признать также принятие Закона «О защите участников уголовного судопроизводства и ряда изданных в его развитие подзаконных актов».

Одной из распространенных ошибок является отождествление понятий «очевидец» и «свидетель». Очевидец – лицо, непосредственно наблюдавшее событие преступления, а свидетель – это участник процесса, которому известны сведения о любых обстоятельствах, входящих в предмет доказывания.

Основополагающим критерием, определяющим сущность свидетеля в уголовном судопроизводстве, является вероятность наличия у лица сведений об обстоятельствах, имеющих значение для расследования и разрешения уголовного дела. В связи с этим следует отметить неточность формулировки ч. 1 ст. 56 УПК РФ, согласно которой свидетель есть «лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела». Свидетелю могут быть известны не обстоятельства, но сведения об этих обстоятельствах.

Другим критерием, определяющим сущность свидетеля в уголовном процессе, является, в соответствии с предписанием той же ч. 1 ст. 56 УПК РФ, факт вызова лица на допрос в качестве свидетеля, который должен быть произведен в установленном законом порядке компетентным должностным лицом, ведущим расследование по уголовному делу, или судом.

Однако лицо может стать свидетелем по уголовному делу и без вызова, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 187 УПК РФ следователь вправе, если посчитает это необходимым, провести допрос по месту нахождения допрашиваемого [2]. Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 271 УПК РФ суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в качестве свидетеля лица, явившегося в суд по инициативе сторон, и в этих случаях такое лицо становится свидетелем с момента начала его допроса. Соответственно, при указанных обстоятельствах лицо становится свидетелем без его вызова для дачи показаний.

Для уточнения понятия «свидетель» большое значение имеет вопрос об уточнении круга лиц, которых нельзя допросить в качестве свидетеля и поэтому свидетелями не являющихся. Так, в соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ не подлежит допросу в качестве свидетеля «адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием». Пункт 3 ч. 3 данной статьи к числу таких лиц вновь относит адвоката – об обстоятельствах, которые стали ему известными в связи с оказанием юридической помощи. Не вызывает сомнений, что адвокат и защитник – разные фигуры. Упоминание и в п. 2 и в п. 3 ч. 3 ст. 56 УПК РФ

\_

<sup>©</sup> Хотянович Д.В., 2017.

Научный руководитель: *Кузьмин Станислав Иванович* – доктор юридических наук, профессор, Одинцовский гуманитарный университет, Россия.

адвоката не позволяет четко определить круг лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетеля. В связи с этим целесообразно было бы внести следующие изменения в ч. 3 ст. 56 УПК РФ:

- «2) защитник-адвокат подозреваемого, обвиняемого об обстоятебльствах которые стали ему известными в связи с осуществлением функции защиты по уголовному делу;
- 3) адвокат об обстоятельствах, которые стали ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием».

Кроме того, включение в перечень лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетелей, члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы (п. 5 ч. 3 ст. 56 УПК РФ) неоправданно. В отличие от лиц, указанных в п. 1- 4 ч. 3 ст. 56 УПК РФ, в случае их согласия они могут быть допрошены в качестве свидетелей об обстоятельствах, которые стали им известными в связи с осуществлением своих полномочий. Другими словами, в данном пункте предусмотрен один из случаев свидетельского иммунитета, а не запрета на допрос в качестве свидетеля.

Это позволило уточнить законодательное определение свидетеля: им является физическое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, входящие в предмет доказывания, и которое может быть допрошено в качестве такового.

В теории и на практике не всегда четко разграничивается запрет на допрос в качестве свидетелей отдельных категорий лиц и свидетельский иммунитет. УПК РФ определяет свидетельский иммунитет как право лица не давать показаний против себя и своих близких родственников, а также в иных случаях, предусмотренных законом. На мой взгляд, законодательное определение не совсем удачно, поскольку в нем не уточняется, кому из участников процесса принадлежит это право. Целесообразно было бы уточнить законодательное определение свидетельского иммунитета — это право лица не давать свидетельских показаний, хранить молчание об определенных сведениях и сообщать о них лишь при собственном на то согласии [3].

Полагаю, что УПК РФ необходимо дополнить ст.  $56^1$  «Свидетельский иммунитет» таким образом: «Статья 56. Свидетельский иммунитет

- 1. Свидетельский иммунитет право лица не давать свидетельских показаний, хранить молчание об определенных сведениях и сообщать о них лишь при собственном на то согласии.
  - 2. Свидетельским иммунитетом обладают:
- 1) свидетель, потерпевший о сведениях против себя самого, своего супруга (супруги) и других близких родственников, круг которых определен п. 4. ст. 5 настоящего Кодекса;
- 2) члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы об обстоятельствах, которые стали им известными в связи с осуществлением ими своих полномочий:
  - 3) лица, обладающие дипломатической неприкосновенностью.
- 3. При согласии лица, обладающего свидетельским иммунитетом, дать показания, он предупреждается о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.
- 4. Лицо, обладающее свидетельским иммунитетом, согласившееся дать показания, несет ответственность в соответствии со статьей 307 Уголовного кодекса Российской Федерации за дачу заведомо ложных показаний».

Соответственно, из ч. 4 ст. 56 УПК РФ необходимо исключить п. 1.

Статья 56 УПК РФ содержит указание лишь об участии свидетеля в допросе, судебной экспертизе и освидетельствовании. Однако изучение практики показало, что с участием свидетеля проводятся и другие следственные и процессуальные действия.

Свидетель должен иметь право пригласить адвоката для участия в любом следственном или процессуальном действии, производимом с участием свидетеля [4].

В целях устранения данного пробела закона необходимо редактировать ч. 2 ст.56 УПК РФ:

«2. Вызов и порядок участия свидетеля в следственных и процессуальных действиях осуществляется в порядке, установленном статьями 177, 179, 181-183, 186, 187 - 194, 195-198, 202 настоящего Кодекса».

Пункт 6 ч.4 ст. 56 УПК РФ в связи с этим необходимо изложить в следующей редакции:

«6) являться в органы расследования и суд с адвокатом».

Свидетель уже из повестки должен узнать о своих правах, в том числе о возможном наличии у него свидетельского иммунитета и праве явиться на допрос с адвокатом, а также об обязанностях.

Целесообразно было бы наделить свидетеля правом знать, по какому уголовному делу он приглашается, какими правами и обязанностями обладает, какую несет ответственность; правом на возмещение материальных издержек; правом заявлять ходатайства и приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда и др. Оплатить услуги адвоката могут далеко не все, в связи с чем право являться с адвокатом для большинства свидетелей остается декларативным. В некоторых случаях, например, если свидетель имеет низкий доход; является несовершеннолетним; не владеет языком судопроизводства; не владеет грамотой; страдает физическими или психическими недостатками; ему или его родственникам угрожают заинтересованные в деле лица и т.п., то расходы на оплату услуг адвоката следует отнести к процессуальным издержкам. Соответствующее дополнение следует внести в ст. 131 УПК РФ.

Процессуальное положение свидетеля не сводится только лишь к совокупности прав и обязанностей этого субъекта уголовного судопроизводства. В его структуру неотъемлемой частью входят те правовые средства, которые обеспечивают реализацию этих прав и обязанностей. К их числу относятся различные правовые гарантии обеспечения прав свидетеля, в том числе и меры, направленные на защиту свидетеля от противоправных посягательств [5]. В понятие процессуального положения свидетеля следует включать и меры ответственности, применяемые в случае неисполнения им его обязанностей. Широкое толкование сущности процессуального положения свидетеля позволяет дать правильный и всесторонний анализ всех существующих проблем, затрагивающих объект настоящего исследования.

#### Библиографический список

- 1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года.// "Российская газета", N 237, 25.12.1993.
- 2. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» № 63-ФЗ от 2002.
- 3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. Москва: Проспект, КноРус, 2010. 224 с.
- 4. Авдеев В., Воскобойник И. Проблемы деятельности адвоката при производстве следственных действий с участием свидетеля // Уголовное право. 2006.
- 5. Брежнева М.Ю., Власова Н.А. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве для оказания юридической помощи свидетелю. М., 2009.

*ХОТЯНОВИЧ ДМИТРИЙ ВАЛЕРЬЕВИЧ* – магистрант, Одинцовский гуманитарный университет, Россия.

УДК 340

К.В. Шевякова

## ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ДОГОВОРА ИПОТЕКИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В статье рассматриваются вопросы регистрации договора ипотеки с учетом изменений в законодательстве с 1 января 2017 года.

**Ключевые слова:** ипотека, договор ипотеки, государственная регистрация.

С 1 января 2017 г. вступил в силу Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости" (далее - Закон), за исключением отдельных положений, для которых предусмотрены иные сроки. Кадастровый учет недвижимости и госрегистрация прав на нее объединены в единую систему учета и регистрации. В материале приведены основные изменения рассматриваемого Закона в сравнении с Законом о кадастре недвижимости и Законом о регистрации прав на недвижимость.

Сформирован Единый государственный реестр недвижимости (далее - ЕГРН), который объединяет сведения, содержащиеся в настоящее время в кадастре недвижимости и ЕГРП.

В ЕГРН войдут, в частности, реестр объектов недвижимости (кадастр недвижимости), реестр прав, их ограничений и обременений недвижимого имущества (реестр прав на недвижимость), а также реестр границ. Сведения о границах на сегодняшний день содержатся в кадастре недвижимости.

Вести ЕГРН будут в электронном виде. Исключение составят реестровые дела. В них на бумажном носителе будут храниться оформленные в простой письменной форме и представленные в бумажном виде заявления, а также документы, оригиналы которых отсутствуют в других органах госвласти, органах местного самоуправления и архивах.

В настоящее время кадастр недвижимости и ЕГРП ведутся на электронных и бумажных носителях, причем последние имеют приоритет.

Согласно новому Закону в кадастр недвижимости будут вносить сведения о едином недвижимом комплексе и предприятии как имущественном комплексе.

В соответствии с Законом о кадастре недвижимости сведения о таких комплексах в кадастр не вносятся. В то же время права на них должны быть зарегистрированы (что невозможно без учета в кадастре), поэтому они учитываются, как сооружения. Кроме того, при учете единого недвижимого комплекса могут учитываться все объекты недвижимости, которые входят в его состав.

Учет единого недвижимого комплекса и госрегистрация права на него будут проводиться в следующих случаях:

- завершение строительства объектов недвижимости, проектная документация которых предусматривает их эксплуатацию в качестве такого комплекса;
- объединение по заявлению собственника учтенных и зарегистрированных объектов недвижимости, которые имеют единое назначение и неразрывно связаны физически или технологически либо расположены на одном земельном участке.

Зарегистрировать право собственности на предприятие как имущественный комплекс можно только после учета и госрегистрации прав на каждый объект, который входит в его состав.

Согласно новому Закону проводить кадастровый учет недвижимости и регистрировать права на нее должен исключительно Росреестр и его территориальные органы (далее вместе - Росреестр). Эти полномочия нельзя передать подведомственным учреждениям.

Зарегистрировать права на объекты недвижимости по общему правилу будет невозможно, если они не учтены в кадастре недвижимости.

Согласно новому Закону, если сведения об объекте недвижимости отсутствуют в ЕГРН, его учет в кадастре и госрегистрация прав будут осуществляться одновременно. Исключения ситуации, когда кадастровый учет может проводиться без одновременной госрегистрации и наоборот.

Учет и госрегистрация проводиться одновременно в следующих случаях:

- создание объекта недвижимости (за исключением ситуаций, когда кадастровый учет можно осуществить без одновременной госрегистрации прав);
- образование объекта недвижимости (кроме случая изъятия земельного участка или расположенной на нем недвижимости для государственных и муниципальных нужд);
  - прекращение существования объекта недвижимости, права на который зарегистрированы в ЕГРН;

<sup>©</sup> Шевякова К.В., 2017.

- образование или прекращение существования части объекта, на которую распространены ограничения прав и обременения объекта, подлежащие госрегистрации.

В новом Законе установлен перечень лиц, по заявлениям которых будут учитываться объекты недвижимости и регистрироваться права на них. Кто именно может подать документы, зависит от того, как проводится учет и госрегистрация - одновременно или раздельно.

Так, согласно положениям Закона заявление в отношении созданного (т.е. построенного) объекта недвижимости может представить:

- собственник или иной правообладатель земельного участка, на котором расположен такой объект недвижимости, при одновременном осуществлении учета и госрегистрации;
- орган госвласти, местного самоуправления или корпорация "Росатом", выдавшие разрешение на ввод объекта капстроительства в эксплуатацию, при учете в кадастре без одновременной госрегистрации.

Согласно новому Закону Росреестр самостоятельно запрашивает учредительные документы юрлица, обратившегося за учетом объекта и госрегистрацией прав на него. Организация вправе подать такие документы по собственной инициативе.

На сегодняшний день юрлицо обязано представлять учредительные документы организации (их копии) при проведении госрегистрации прав. Их предоставление не требуется лишь в случае, если они подавались ранее и изменения в них не вносились.

Согласно новому Закону общий срок осуществления учета объекта недвижимости в кадастре и госрегистрации прав сокращен.

При подаче документов в Росреестр составляет:

- 5 рабочих дней для кадастрового учета;
- 10 рабочих дней в случае одновременного проведения учета и госрегистрации;
- 7 рабочих дней для госрегистрации прав.

Новым Законом сохранен только срок (5 рабочих дней), установленный для госрегистрации ипотеки жилых помещений.

Следовательно, госрегистрация ипотеки земельных участков, зданий, сооружений, нежилых помещений будет осуществляться в общий срок (7 рабочих дней) при условии представления документов в Росреестр. Однако он сократится до пяти рабочих дней, если госрегистрация будет проводиться на основании нотариально удостоверенного договора ипотеки или нотариально заверенного договора, который влечет возникновение ипотеки в силу закона (например, договора купли-продажи недвижимости за счет кредитных средств банка).

В новом Законе содержится подробный перечень оснований, по которым кадастровый учет и госрегистрация может быть приостановлены. По сравнению с действующими основаниями, этот список значительно увеличен (в нем перечислено 51 основание).

Перечисленные в новом Законе основания приостановления определили пределы проведения правовой экспертизы, которая осуществляется только на предмет наличия или отсутствия оснований приостановления или отказа в кадастровом учете или госрегистрации прав. Следовательно, если указанные основания отсутствуют, кадастровый учет и (или) госрегистрация прав приостановлены быть не могут.

Если в течение срока приостановления не устранены причины, послужившие основанием для приостановления, в проведении кадастрового учета и госрегистрации будет отказано.

Новый Закон установил более продолжительные сроки приостановления госрегистрации. Срок приостановления кадастрового учета не изменился. При этом предусмотрен срок его приостановления в заявительном порядке.

Так, сроки приостановления учета объектов и госрегистрации составляют:

- три месяца по решению госрегистратора (за исключением отдельных оснований, для которых предусмотрены иные сроки приостановления);
- шесть месяцев по инициативе заявителя. При этом в Законе уточнено, что по заявлению приостановление возможно только один раз.

Согласно новому Закону кадастровый учет, госрегистрация возникновения и перехода права подтверждается выпиской из ЕГРН, а госрегистрация договора или иной сделки - специальным регистрационной надписью на документе, выражающем содержание сделки. Удостоверение проведенного учета и госрегистрации прав свидетельством новым Законом не предусмотрено.

Закон предусматривает, что сведения в ЕГРН вносятся в том числе в порядке межведомственного взаимодействия. Обязанность направлять необходимые для учета и госрегистрации документы в таком порядке установлена для органов госвласти, органов местного самоуправления, судов и нотариусов при принятии ими решений (актов).

Согласно Закону ответственность за действия (бездействие) при проведении кадастрового учета и госрегистрации распределена между Росреестром, госрегистратором и другими лицами. Так, госрегистратор несет ответственность за несоответствие внесенных им в ЕГРН сведений тем сведениям, которые содержатся в представленных документах (за исключением данных, внесенных из других информационных ресурсов), за необоснованное приостановление и отказ в кадастровом учете или госрегистрации прав или уклонение от их проведения.

Росреестр несет ответственность за ненадлежащее исполнение своих полномочий, в том числе за утрату и искажение сведений, которые содержатся в ЕГРН, полноту и достоверность предоставляемых сведений, незаконный отказ в кадастровом учете или госрегистрации прав, установленный вступившим в законную силу решением суда. При этом предусмотрены случаи, когда Росреестр имеет право регрессного требования к органам и лицам, по вине которых допущены нарушения.

Компенсация за жилое помещение - единственное пригодное для постоянного проживания - выплачивается однократно собственнику, который по независящим от него причинам не вправе истребовать его от добросовестного приобретателя, а также добросовестному приобретателю, от которого оно было истребовано. Согласно Закону условием ее выплаты является невозможность получить от третьих лиц возмещение, установленное вступившим в законную силу решением суда, по причине прекращения взыскания по исполнительному документу, например, в связи с внесением записи об исключении должника-организации из ЕГРЮЛ.

Положение Закона о компенсации за утрату права, зарегистрированного в ЕГРН, вступает в силу с  $1\,$  января  $2020\,$ г.

#### Библиографический список

- $1.\Phi$ едеральный закон от  $13.07.2015~N~218-\Phi3$  "О государственной регистрации недвижимости".
- 2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
- 3.Интернет ресурсы.

 ${\it ШЕВЯКОВА}$   ${\it КАТЕРИНА}$   ${\it ВАЛЕРЬЕВНА}$  — магистрант, Одинцовского филиала МГИМО МИД России.

УДК 347.1

К.Ю. Гок

#### ПРАВОВОЙ СТАТУС ЕДИНОЛИЧНОГО ОРГАНА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО УПРАВЛЕНИЕ

В статье рассматриваются вопросы правосубъектности руководителя организации. По мнению автора, правосубъетность рукодителя организации носит двойственный характер и влечет за собой определенные сложности регулирования.

**Ключевые слова:** трудовое право, гражданское право, правовой статус единоличный исполнительный орган, руководитель организации.

Деятельность любой организации подразумевает использование всех имеющихся ресурсов для достижения её целей. При этом особое значение имеет руководство предприятием, от которого зависит направление и стратегические приоритеты.

Руководитель предприятия может быть собственником предприятия и тогда вопросы его компетентности и стратегического видения развития предприятия являются неоспоримыми. Но руководителем организации может выступать и наёмный работник, с которым заключается трудовой договор. В данном случае положение руководителя более сложное. С одной стороны он выступает в качестве наёмной рабочей силы, с другой — как часть управленческого аппарата.

Двойственность положения руководства современными предприятиями обуславливает актуальность исследования, которое проводится на стыке трудового права, гражданского права и корпоративного права. При внимательном рассмотрении правосубъектости руководителя предприятия возникает множество вопросов, которые определяют сложность правоотношений собственника предприятия и его руковолителя.

Правовой статус, с юридической точки зрения, помогает понять позицию каждого субъекта в общественных отношениях, которые в данном случае регулируются трудовым законодательством

В соответствии со ст.22 ТК РФ, правовой статус руководителя организации обладает значительным количеством прав и обязанностей. Но вместе с ними на руководителя могут быть возложены дополнительные обязанности в соответствии с трудовым договором, Уставом, положением и т.д. Данное обстоятельство зависит от специфики трудовой деятельности каждого руководителя.

Согласно ст. 273 ТК РФ, руководитель организации выступает как физическое лицо, так и в качестве исполнительного органа (статья 273 Трудового кодекса Российской Федерации.

Правовой статус руководителя организации подразумевает распространение на него действия норм трудового права, гражданского административного и уголовного законодательства.

Таким образом, руководитель предприятия имеет двойственную правосубъектность, что определяет сложность нормативно-правового регулирования его деятельности [1].

Правосубъектность руководителя регулируется сразу двумя направлениями права:

- 1. Трудовое законодательство регулирует правоотношения руководителя как субъекта трудового права;
- 2. Гражданское законодательство регулирует правоотношения руководителя как субъекта гражданского права.

Глава 43 Трудового кодекса Российской федерации регламентирует права и обязанности руководителя организации. В соответствии с нормами законодательства руководителями организаций являются лица, которые в силу договора выполняют функции органа юридического лица и реализуют от его имени гражданские права и обязанности.

Положения Трудового кодекса (ст.ст. 273 - 281) распространяются на организации независимо от их организационно - правовых форм и форм собственности. Исключением будут являться только те случаи когда: - руководитель организации является единственным участником (учредителем), собственником ее имущества, что подразумевает невозможность заключения трудового договора, так как других участников предприятия просто не существует [2]. Но если в такой организации собственник решит передать свои полномочия наёмному менеджеру, с менеджером необходимо будет заключить трудовой договор (ст. 273 предусматривает требования заключения договора независимо от размеров организации).

Права и обязанности, которыми обладает руководитель, можно разделить на две группы:

- 1. Права и обязанности руководителя как наёмного работника;
- 2. Права и обязанности руководителя как юридического лица.

<sup>©</sup> Гок К.Ю., 2017.

Обе группы связаны между собой. Наиболее общее представление о правах и обязанностях руководителя как наёмного работника даётся в ст. 21 ТК РФ. Права и обязанности руководителя как наёмного работника могут быть оговорены посредством заключённого трудового договора. При этом необходимо помнить о тех особенностях заключения договора, которые оговариваются другими федеральными законами.

Основным документом, регламентирующим правовой статус руководителя в качестве юридического лица, выступает Гражданский Кодекс РФ, который предусматривает как общую компетенцию юридического лица, так и компетенцию органов управления отдельных видов юридических лиц (ст. ст. 52, 71, 91,  $103 \Gamma K$ ).

Согласно ст. 48 ГК РФ юридическим лицом может называться любой субъект, отвечающий требованиям:

- наличие обособленного имущества;
- способность отвечать по своим обязательствам;
- способность быть истцом и ответчиком в суде и т.д.

Особенности правового положения руководителя в организации предусмотрены также уставом организации. Кроме того, это может быть локально-нормативный акт (Положение о руководителе организации), предусматривающий порядок приема и увольнения руководителя организации, его основные права, обязанности и ответственность, а также иные вопросы его правового статуса.

Подводя итог обзору основных нормативных документов, регламентирующих правовое положение руководителя организации, следует отметить, что заключение трудового договора с руководителем влечёт автоматическое влияние соответствующих норм законодательства.

Было бы целесообразно разработать закон о правовом статусе руководителя организации, в котором четко было бы определены все полномочия, основания привлечения к ответственности, порядок увольнения и порядок изменения трудового договора.

#### Библиографический список

1.Кленов, Р. Ответственность руководителя / Р.Кленов // Правовой консультант. - № 12. - 2013. - С. 9-10. 2.Замордуев Д.Г. Руководитель организации как специальный субъект трудового права: дис. канд. юрид. наук.- М., 2005. — 191 с.

ГОК КРИСТИНА ЮРЬЕВНА — магистрант, Российский государственный университет правосудия (филиал в г. Санкт-Петербург), Россия.

УДК 347

К.Ю. Гок

## ПОРЯДОК ПРИВЛЕЧЕНИЯ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ОРГАНА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ЗА УЩЕРБ ПРИЧЕНЕННЫЙ КОРПОРАЦИИ

В статье рассматриваются вопросы ответственности руководителя организации, связанные с его правосубъектностью. По мнению автора, сложность классификации ответственности руководителя организации состоит, прежде всего, в двойственности правового статуса руководителя компании. С одной стороны руководитель организации выступает как наёмный работник, а с другой стороны как работодатель.

**Ключевые слова:** трудовое право, гражданское право, правовой статус, руководитель организации, ответственность.

В связи с особенностью правового статуса руководителя организации его ответственность может быть рассмотрена с трёх основных сторон:

- 1. Как работника организации (материальная, дисциплинарная);
- 2. Как представителя работодателя (гражданско-правовая, административная);
- 3. Как юридического лица (административная, уголовная).

Таким образом, вопрос об ответственности единоличного исполнительного органа компании, можно начать с рассмотрения вопроса ответственности руководителя как работника компании.

Стоит обратить внимание, что в этом случае расчет убытков осуществляется в соответствии с нормами, предусмотренными уже гражданским законодательством. Так, например, часть 3 статьи 53 ГК РФ, говорит о том, что должностное лицо обладающее полномочиями в силу закона либо учредительных документов организации, обязано действовать в интересах организации добросовестно. Если право организации будет нарушено и ущерб будет причинен со стороны руководителя организации, то в соответствии со ст. 15 ГК РФ, лицо, нарушившее право обязано возместить причинённые им юридическому лицу убытки. Материальный ущерб может быть нанесён продажей имущества компании по заниженным ценам, выплатой директору необоснованных премий, завышенными расходами на командировки и так далее. Для выявления материального ущерба и его размера, необходимо провести инвентаризацию по правилам, установленным Приказом Минфина РФ от 13 июня 1995 г. № 49 «Об утверждении методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств» [1].

Анализируя законодательство, можно сделать вывод, что, вопрос об ответственности за убытки, причинённые организации её руководителем, решен не столь однозначно и приведённое законодательное положение содержит отсылку к иному федеральному законодательству, устанавливающему иные основания и размер ответственности, в частности в ч. 1 ст. 277 ТК указано, что руководитель несёт ответственность за прямой действительный ущерб, причинённый организации. Таким образом, реализация положений ч. 2 ст. 71 Федерального закона «Об акционерных обществах» и ст. 44 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» блокируется нормами ТК.

Это создаёт неоправданную дифференциацию в правовом регулировании труда руководителей организаций различных организационно -правовых форм, устранить которую, по моему мнению, может только законодатель, который внесёт необходимые изменения в Федеральный закон «Об акционерный обществах» и в Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» [2].

Ст. 277 ТК РФ указывает, что руководителя организации можно привлечь к материальной ответственности, поэтому дополнительное включение данного пункта в трудовой договор я считаю бессмысленным, ведь законодательно это и так предусмотрено. Однако в случаях, когда нормативным актом устанавливается возможность полной индивидуальной материальной ответственности на основании специального договора, то такой договор заключать необходимо. Постановлением Минтруда РФ от 31.12.02 № 85 «О перечнях должностей и работ для заключения договоров о полной материальной ответственности» руководители некоторых организаций отнесены к работникам, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной материальной ответственности [3].

В тоже время статья 239 ТК РФ приводит обстоятельства, которые могут исключить материальную ответственность руководителя. К таким обстоятельства относится возникновение ущерба в силу непреодолимой силы и форс-мажорных обстоятельств, нормальный хозяйственный риск, крайняя необходимость. Следует особое внимание уделить хозяйственному риску, так как с ним сопряжено принятие всех

<sup>©</sup> Гок К.Ю., 2017.

решений руководителя предприятия. Нормальный хозяйственный риск подразумевает действия руководителя, которые соответствуют его знаниям и опыту. Руководитель выполнял все необходимые действия для достижения поставленной цели, проявил определённую степень заботливости о работниках и осмотрительности относительно ситуации, принял меры по предотвращению ущерба и т.д. (п.5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 ноября 2006г. № 52 «О применении судами законодательства, регулирующего материальную ответственность работников за ущерб, причиненный работодателю»). Если же материальный ущерб все же был причинен и стал причиной расторжения трудового договора, это не снимает с руководителя ответственности в вопросе возмещения материального ущерба организации (статья 232 ТК РФ).

Дисциплинарные взыскания и их применение всегда остается на усмотрение работодателя, но за исключением случаев, когда согласно законодательству, под данные меры попадает он сам. Например, когда права работника нарушены по вине руководителя согласно ст. 195 ТК РФ.

Кроме общих оснований увольнения за нарушения трудовой дисциплины, предусмотренных пп. 5 и 6 ст. 81 ТК РФ, для руководителей организации установлены специальные. Зачастую причинами для расторжения трудового договора с руководителем организации являются налоговые и финансовые нарушения, либо несоблюдение правил охраны труда, которые повлекли за собой жертвы и травмы со стороны сотрудников, нерациональное использование имущества организации, превышение полномочий и т.д. Основания для расторжения трудового договора с руководителем организации (в т. ч. совершение виновных действий) могут быть дополнительно установлены в трудовом договоре с руководителем (п. 3 ст. 278 ТК РФ).

Законом не запрещается устанавливать дополнительные пункты прекращения трудового договора, но только в том случае. Если со стороны руководителя организации были совершены правонарушения с наличием вины. Поэтому, трудовой договор с руководителем не может быть расторгнут, если неисполнение им своих обязательств вызвано объективными причинами, не зависящими от воли руководителя.

Процедура по привлечению руководителя к дисциплинарной ответственности осуществляется с применением общих правил, установленных ст. 193 ТК РФ. Факт неисполнения или ненадлежащего исполнения руководителем своих трудовых обязанностей должен быть подтвержден документально.

В процессе привлечения к дисциплинарной ответственности, работник, на которого будет распространено действие дисциплинарных мер должен быть обязательно ознакомлен с приказом (распоряжением), в котором будут указаны причины и меры дисциплинарного взыскания, согласно ч.6. ст.193 ТК РФ. Но в отношении руководителя организации, в отличие от рядового сотрудника, информирование происходит несколько иначе. Например, в соответствии с Уставом ООО « Газпром энерго» привлечение к дисциплинарной ответственности Генерального директора осуществляется единственным участником общества в соответствии с заключенным с ним договором и на основании ТК РФ. Согласно закону, решение о применении мер дисциплинарного взыскания по отношению к руководителю организации должно быть направлено ему в течение трех рабочих дней со дня его принятия. Лицо, на которое распространяются меры дисциплинарного взыскания, должен с ним ознакомиться и поставить свою подпись, подтвердив факт ознакомления.

Примером необоснованного ограничения права работодателя по своему усмотрению решать вопрос о привлечении работника к дисциплинарной ответственности является закрепленное в ст. 195 ТК РФ правило, согласно которому привлечение к дисциплинарной ответственности руководителя организации, руководителя структурного подразделения организации, их заместителей является не правом, а обязанностью работодателя.

Такое категоричное ограничение усмотрения работодателя в вопросе привлечения работников к дисциплинарной ответственности, безусловно, связано с повышенной социальной ответственностью занимаемой работником должности. Однако столь строгое ограничение свободы работодателя представляется не вполне правильным, ограничивающим возможность работодателя в полной мере учесть характеристику работника, допустившего нарушение, тяжесть совершенного им нарушения. Так, из смысла ст. 195 ТК РФ следует, что любое нарушение законодательства или коллективного договора со стороны руководителя организации, руководителя структурного подразделения организации или их заместителей при наличии соответствующего заявления представительного органа работников является безусловным основанием для применения мер дисциплинарного взыскания вне зависимости от характера деяния, условий, при которых оно было совершено, тяжести совершенного проступка, что нарушает принципы юридической ответственности.

Представляется целесообразным закрепить в ст. 195 ТК РФ возможность работодателя при наличии объективных оснований освобождать работников, относящихся к указанным в статье категориям, от дисциплинарной ответственности.

Законом предусмотрены несколько видов гражданско-правовой ответственности руководителя организации.

- 1. Так, в случаях, предусмотренных федеральными законами, руководитель организации возмещает организации убытки, причинённые его виновными действиями. В силу ст. 44 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и ст. 71 ФЗ «Об акционерных обществах», если руководитель при осуществлении своих полномочий нарушил принцип добросовестности и разумности, он обязан возместить организации убытки.
- 2. Руководитель несет субсидиарную ответственность по долгам организации в случае доведения компании до банкротства (п. 3 ст. 56 Гражданского кодекса РФ, п. 3 ст. 3 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», п. 3 ст. 3 ФЗ «Об акционерных обществах», п. 4 ст. 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
- 3. Руководитель организации может быть привлечён к субсидиарной ответственности в случае нарушения обязанности по подаче заявления о банкротстве компании (п. 2 ст. 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).
- 4. Руководитель несёт субсидиарную ответственность за убытки, причинённые как действительному (акционеру или держателю ценных бумаг), так и их потенциальному приобретателю в случае подписание проспекта ценных бумаг, содержащего недостоверную, неполную и (или) вводящую в заблуждение информацию (п. 3 ст. 22.1 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).
- 5. Руководитель несёт ответственность за убытки, причинённые третьим лицам, в случае неуведомления кредиторов о наличии признаков банкротства, а также совершение от имени компании сделок, запрещённых в рамках соответствующей процедуры банкротства (п. 1 ст. 10 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»).

Продолжая тему гражданской ответственности руководителя, необходимо отметить такую важную деталь, как несостоятельность (банкротство) организации по вине лиц, которые имеют право обязывать организацию принимать определенные решения или имеют возможность определить последовательность действий организации. К таким лицам относится и руководитель организации. Согласно ст. ФЗ от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» руководитель организации имеет право в течение двух лет до принятия решения о банкротстве дать распоряжения для выполнения организацией-должником своих обязательств.

Если у организации недостаточно имущества для погашения своей задолженности, то на руководящий состав организации может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам, которая подразумевает имущественную ответственность других лиц, к ответственности лица, которое признано основным должником (ст. 399 ГК РФ). Другими словами, руководитель предприятия может быть привлечен к ответственности в случае банкротства компании, если это банкротство произошло по его вине (п.3 ст. 3 Закона № 14-ФЗ, п.3 ст. 3 Закона № 208-ФЗ, п.4 ст. 10 Закона № 127-ФЗ). Также субсидиарная ответственность руководителя установлена пунктом 2 статьи 10 Закона № 127-ФЗ за нарушение обязанности по подаче заявления в арбитражный суд.

С иском о возмещении убытков, причиненных обществу руководителем, вправе обратиться в суд само общество или его участник (п.2 ст.  $44 \, \Phi 3 \, N\!\!\!_{2} \!\!_{-} 14$ ). При рассмотрении дел о возмещении убытков, необходимо доказать, что действия руководителя носили противоправный характер и что между причиненными убытками и правонарушением существует причинно-следственная связь. В случае, если вина руководителя будет доказана, он будет нести субсидиарную ответственность по обязательствам общества собственным имуществом.

Административная ответственность руководителя может наступить в случае нарушения трудового и административного законодательства. Так, лица, виновные в нарушении трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права, привлекаются к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами, а также привлекаются к гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности (ст. 419 ТК РФ).

Существует ряд правонарушений, за совершение которых к ответственности могут привлечь не только саму организацию, но и её должностных лиц (директора и главного бухгалтера). Административные правонарушения в области предпринимательской деятельности указаны в главе 14 КоАП РФ. Это:

- осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации или без лицензии (ст. 14.1 КоАП РФ);
- незаконная продажа товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена (ст. 14.2 КоАП РФ);
  - нарушение законодательства о рекламе (ст. 14.3 КоАП РФ);
  - обман потребителей (ст. 14.7 КоАП РФ);
  - незаконное использование товарного знака (ст. 14.10 КоАП РФ) и ряд других [4].

За все эти правонарушения может быть установлено наказание в виде штрафа, дисквалификации или иного наказания, предусмотренного КоАП РФ.

#### Библиографический список

- 1. Велитченко С.Н. Ответственность руководителя организации. // Юридический справочник руководителя. № 6. 2013. С. 18-20.
- 2. Орловский, Ю.П. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации.- 5-е изд., перераб. и доп.// Ю.П. Орловский.- М.: Инфра-М, Контракт, 2009. С. 996
- 3. Постановление Минтруда РФ от 31.12.02 № 85 «О перечнях должностей и работ для заключения договоров о полной материальной ответственности». Зарегистрировано в Минюсте РФ 3 февраля 2003 г. // «Российская газета» от 8 февраля 2003 г., № 25.
  - 4. Бойкова Т.Н. За что несёт ответственность руководитель. // Кадровик. № 14. 2014. С. 15-16.

ГОК КРИСТИНА ЮРЬЕВНА – магистрант, Российский государственный университет правосудия (филиал в г. Санкт-Петербург), Россия.

УДК 341.123"1945/2015"(082)

Е.А. Дудко, А.В. Дичанкина

#### ПРАВО НАРОДОВ НА САМООПРЕДЕЛЕНИЕ И ЕГО ТРАКТОВКА В СОВРЕМЕННОМ МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ

Уважение права каждого народа свободно выбирать пути и формы своего развития и есть право на самоопределение. Не смотря на то, что данное право уже окончательно утвердилось в качестве основного принципа международного права, нельзя сказать, что не осталось вопросов к этой концепции касательно субъектов права и самого самоопределения в целом. На сегодняшний день стоит вопрос о проблемах его реализации в ряде стран мира, в том числе и проблемы в легализации новых государств. В своей работе я попыталась отразить значимость данной темы обусловленной тем, что на современном этапе право наций на самоопределение является одной из острых проблем в международной жизни, и что данный коллективный принцип является источником локальных конфликтов, волнующих весь мир.

Ключевые слова: Народ, Нация, Право на самоопределение.

Принцип самоопределения народов один из важных и, в тоже время, сложных вопросов доктрины международного права. Он всегда был и остается объектом острейшей идеологической и политической борьбы. Реализация данного принципа в различных регионах мира демонстрирует его демократический, конструктивный и в тоже время конфликтогенный характер. Проявляющиеся в самых различных, даже наиболее экономически развитых регионах земного шара национально-освободительные движения, распад в конце XX столетия нескольких крупных многонациональных государств, идущие интеграционные процессы в Европе, глобализация мировых процессов и переструктурирование всего мирового политического пространства с неоднозначными последствиями позволяют нам полагать, что на сегодняшний день самоопределение народов является ведущей тенденцией мирового развития. Актуальность данной темы обусловлена тем, что на современном этапе данный принцип требует определенного анализа процессов самоопределения, с точки зрения развития его субъекта, который рассматривается как особая культурная целостная самоорганизующаяся и самовоспроизводящаяся система. Целью данной работы является изучение истории развития и становления права народов на самоопределение, а также его трактовка в современном международном праве.

Мы хотим начать с того, что, несмотря на то, что принцип самоопределения народов является одним из важных и, в тоже время, сложных вопросов доктрины международного права, он уже давно провозглашен одной из основных целей Организации Объединенных Наций. Предпосылки к созданию права на самоопределение народов исходят из эпохи Просвещения и связаны с именами таких известных мыслителей, как Локк, Гроций, де Ваттель и Руссо. Они истолковывали идею самоопределения народов исходя из естественного права человека, данного ему от рождения. При этом предполагалось, что данные права и свободы присущи только индивиду, принадлежащему к конкретной нации [4]. Такой же точки зрения придерживались основатели США, боровшиеся за независимость североамериканских колоний от Англии. Они несколько раньше, чем в Европе, закрепили идею самоопределения в своей Декларации независимости, провозгласив право народа изменять или уничтожать форму правления, если та стала гибельной для обеспечения «неотчуждаемых прав», «дарованных Создателем» [7, с. 4].

В период буржуазных революций идеологи Европы и Америки выдвинули принцип суверенитета наций. Он означал право каждой нации свободно избирать свой политический строй, недопустимость вмешательства извне во внутренние дела нации, а также право каждой нации свободно определять свой государственный статус и свободно распоряжаться своей территорией. Так же, данный принцип нашел известное отражение и в буржуазной доктрине международного права, особенно в итальянской. Главной идеей являлась то, что основой международных отношений должно быть так называемое право национальности как естественное право нации на самостоятельное существование, и считалось, что именно нация, а не государство, является субъектом международного права. Однако принцип национальностей остался уделом одной лишь доктрины и не оказал никакого влияния на развитие международного права. Он не соответствовал ни реальным потребностям международной жизни, ни основным началам международного

<sup>©</sup> Дудко Е.А., Дичанкина А.В., 2017.

права как права, регулирующего отношения суверенных государств, а также нисколько не затрагивал колониальную политику, и не распространялся на народы колониальных и зависимых стран [4].

В XIX веке право на самоопределение было тесно связано с национальными и революционными движениями. Борцы за независимость колоний, патриоты, выступавшие за объединения разрозненных земель, использовали принцип «свободы народов» исключительно как идею необходимости объединения в одном государстве территорий, население которых говорит на одном языке. Данная идея была признана и поддержана, что свидетельствует о том, что к концу XIX века на политической карте мира практически не осталось колоний.

После первой мировой войны принцип самоопределения наций стал конвенционной нормой международного права для определённых государств и политическим принципом, выражающим правосознания всех народов мира. Но полная его реализация стала возможна только лишь после окончания второй мировой войны. Во-первых, повысилась роль СССР, и появился целый блок государств, ориентирующихся на эту страну, так называемый «социалистический лагерь». А во-вторых, в области международных отношений сформировался биполярный мир, при которой четко прослеживались противостоящие интересы обеих сторон, причем в такой степени, что даже локальный конфликт при поддержке одной из сторон мог бы перерасти в международный. В-третьих, на смену Лиге Наций пришла глобальная межгосударственная организация, обладающая большими ресурсами и более действенными инструментами влияния на положение в мире - Организация Объединенных Наций [6, с. 117-118].

На сегодняшний день концепция равноправия и самоопределения народов тесно связана с деятельностью ООН. В главном источнике международного права — Уставе ООН данный принцип употребляется дважды: в п. 2 ст.1 провозглашается, что первостепенной целью Организации является укрепление всеобщего мира и развитие дружественных отношений между нациями на основе уважения принципа равноправия и самоопределения народов, а в ст. 55 процесс самоопределения народов причислен к оптимальным условиям стабильности и благополучия, всеобщего уважения и соблюдения прав человека и основных свобод для всех, без какой-либо дискриминации [3].

Хотя право на самоопределение в настоящее время окончательно утвердилось в качестве основного принципа международного права, нельзя сказать, что не осталось «пробелов» в данной концепции. Анализ права на самоопределения неизбежно порождает ряд вопросов касательно субъекта этого права. Ведь в различных источниках международного права данный принцип формулируется по-разному: «самоопределение народов», «самоопределение наций», «самоопределение народов и наций», «самоопределение этноса» и «самоопределение государств». В качестве субъекта рассматриваются соответственно народы, нации, народы и нации, этнос, территория и государство, что вносит дополнительную трудность в толкование данного принципа.

По - мнению профессора Ушакова «все народы и нации могут участвовать в международных отношениях, урегулированных международно — правовыми нормами о самоопределении» [2, с. 117]. В силу данного высказывания все народы и нации, бесспорно, являются субъектами современного международного права. Однако к вопросу толкования приходится возвращаться, поскольку ни в Уставе ООН, ни в Декларации о принципах международного права, ни в Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе, ни в других документах, в которых говорится о праве на самоопределение, не раскрывается понятие термина «народ», за которым и закреплено это право. Как отмечает английский правовед Айвор Дженнингс: «На первый взгляд принцип самоопределения кажется разумным: пусть решают народы. Но в действительности это нелепо, потому, что народ не может решать, пока кто-то не решит, что есть «народ»» [1, с. 28]. Поэтому понимание вопроса о том, что подразумевается в международном праве под термином «народ», имеет решающее значение для определения того, кто имеет право на самоопределение.

В настоящее время современное международное право ориентировано на реализацию данного права в рамках государств, в которых входит территория. В противном случае, это противоречило бы таким принципам международного права, как принцип территориальной целостности государства и принцип нерушимости границ. Так же не стоит забывать, что отделение от государства какой – либо территории наносит экономический ущерб и влечет за собой большое количество нарушений прав человека.

По вопросу содержания самого понятия «самоопределение» в литературе и международных органах в области прав человека идут нескончаемые споры. Представители меньшинств трактуют право на самоопределение слишком полномасштабно, вплоть до отделения. В тоже время, представители государств решительно выступают против такого понимания права на самоопределения и трактуют его более ограничено. Они признают за меньшинствами право на внутреннее самоопределение, понимаемое ими как право на демократическое управление в рамках государств, в состав которых они входят [9]. Все эти споры не позволяют Генеральной Ассамблее принять и одобрить единое определения термина «народ».

Говоря о юридической природе права народов на самоопределение, необходимо отметить, что обязательная сила этого принципа связана не только с участием государства в конкретных международных конвенциях и договорах, содержащих положения о самоопределении. Она распространена на более широком уровне. Право на самоопределение обрело статус общепризнанной, основополагающей, императивной и универсальной нормы jus cogens. Сторонами правоотношений, возникающих при самоопределении, являются народ, стремящийся воспользоваться своим неотъемлемым правом, и государство, в границах которого пребывает такой народ. Именно от государства, от которого непосредственно зависит осуществление этого права, т.е. государству, от которого отделяется самоопределяющийся народ, прежде всего адресовано требование добросовестно выполнять предписания международного права, связанные с принципом самоопределения.

Согласно общим нормам международного права и соответствующим международно-правовым актам, регламентирующим осуществление права на самоопределение, государство обязано воздержаться от любых насильственных действий, лишающих народы их неотъемлемого права на самоопределение, а также проявлять должное уважение к свободно выраженной воле заинтересованных народов. Государство не только не должно препятствовать свободному осуществлению права народов на самоопределение, но и активно способствовать реализации этого права. Все без исключения государства-члены международного сообщества обязаны уважать данное право. Это следует из императивного характера ergo omnes принципа самоопределения и зафиксировано в текстах соответствующих международно-правовых актах, которые прямо предписывают всем государствам мира активно поощрять право народа на самоопределение.

Поскольку, в настоящее время, не чем не ограниченное толкования принципа на самоопределение остается таковым, современное международное право, чтобы избежать «дробления» мира, допускает реализацию данного права только в исключительных случаях:

- 1. Если государство не соблюдает реализацию данного права (например если государство проводит политику, направленную на ассимиляцию);
- 2. Если в Конституции федеративного государства прямо указывается, что субъекты федерации имею право на отделение (стоит отметить, что данное право вытекает именно из положений внутригосударственного, а не международного права) [8, с. 461].

По – нашему мнению, существуют еще несколько других мер, с помощью которых можно реализовывать право на самоопределение без посягательства на территориальную целостность государства. Например, установление нескольких государственных языков на всей территории государства, введения определенных льгот или определения квот для представителей меньшинств в государственных структурах. Такие действия будут более благоприятно влиять на формирования общего самосознания и постепенную интеграцию всех групп людей в единый народ. Не стоит также забывать, что одним из вариантов реализации права на самоопределение является предоставление автономии. Это помогло бы избежать многих конфликтов, поскольку территория, на которой проживают меньшинства, получила бы дополнительные полномочия в области культуры, образования и имела бы особый статус в рамках государства.

В заключении мы хотели бы отметить, что право на самоопределение по-прежнему подвергается сомнению с точки зрения эффективности применения в международной практике, уточняются его сущность и содержание, изменяется представление о субъектах отношений, им регулируемых и т. д. Происходит это всякий раз, когда новые межнациональные и межгосударственные конфликты обнажают иные по характеру и напряженности противоречия и высвечивают новые аспекты процесса самоопределения наций.

Подводя итоги нашей работы, необходимо сказать, что, несмотря на недочеты и противоречия за двести лет существования право на самоопределение получила весьма широкое распространение и внесла положительный вклад в формирование международного права. Концепция самоопределение наций прошла достаточно долгий путь от просто «идеи на самоопределение». Так же следует напомнить, что на VII сессии Генеральной Ассамблеи 16 декабря 1952 года была принята резолюция 637 (VII) «Право народов и наций на самоопределение», благодаря которой статус концепции самоопределения народов повысился с «принципа» до «права» [5].

#### Библиографический список

- 1. Jennings, I.W. The Approach to Self-Government / I.W. Jennings. London, 1956. 56 p.
- 2. Ушаков, Н.А. Проблемы теории международного права / Н.А. Ушаков. Москва: Наука, 1998. 220 с.
- 3. Устав Организации Объединенных Наций 1945 года / Организация Объединенных Наций [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/charter/ (дата обращения: 25.04.2017).
- 4. Грушкин, Д.В. Право народов на самоопределение: история развития и воплощения идеи [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.lawlibrary.ru/izdanie39003.html (дата обращения: 20.04.2017).

- 5. Право народов на самоопределение: идея и воплощение [Электронный ресурс]. http://lektsii.com/5-56448.html. (дата обращения: 01.05.2017)
- 6. Тимошев, Р.М. Право наций на самоопределение и современные межнациональные конфликты. Мосвка: Фонд «Наука-XXI», 2009. 415 с.
  - 7. Штейн, Б.Е. Самоопределение народов и проблема международной опеки. Москва: «Правда», 1947. 32 с.
  - 8. Международная защита прав человека: Учебное пособие. М.: Статут, 2013. -591 с.
- 9. Делягин, М.Н. Мнимое противоречие: территориальная целостность или право на самоопределение? [Электронный ресурс]. Режим доступа:http://delyagin.ru:15000/citation/1884-mnimoe-protivorechie-territorialnaya-tcelostnost-ili-pravo-na-samoopredelenie.html (дата обращения: 30.04.2017)

ДУДКО ЕКАТЕРИНА АНДРЕЕВНА – студентка, Международный Университет «МИТСО» (Минский филиал), Республика Беларусь.

ДИЧАНКИНА АННА ВЛАДИМИРОВНА – студентка, Международный Университет «МИТСО» (Минский филиал), Республика Беларусь.

УДК 34.347.2

В.С. Кравченко

#### ВИДЫ СДЕЛОК С ЗЕМЕЛЬНЫМИ УЧАСТКАМИ

Гражданское законодательство регулирует совершение сделок с земельными участками с учетом предписанных правил земельного и иного специального законодательства РФ и ее субъектов. Важным фактом является то, что нормы посвященные сделкам с земельными участками применяются ровно в той же мере, в какой это дозволяет земельное законодательство.

В соответствии со статьей 153 ГК РФ сделками являются действия юридических лиц и граждан устанавливающие, прекращающие или изменяющие гражданские права и обязанности.

Актуальность данной темы обуславливается тем, что земельный вопрос был и остается крайне важным практически для каждого гражданина в связи, с чем требуется дополнительная правовая просвещенность в данном вопросе.

Данная статья посвящена рассмотрению некоторых из существующих в теории гражданского права видов сделок с земельными участками.

**Ключевые слова:** сделки об отчуждении, договор купли-продажи, договоры дарения недвижимости, договор мены, договоры ренты, принятие имущества по наследству, сделки без отчуждения, ипотека, договор аренды недвижимости.

В теории гражданского права существуют большое количество классификаций видов сделок исходя из их оснований:

- 1. **Правоустанавливающие сделки** образуют гражданские правовые отношения, которых не существовал между субъектами до заключения такой сделки. Например, заключение сделки связанной с арендой земельного участка, которая порождает собой длительные и сложные правоотношения между арендатором и арендодателем [5, c.87].
- 2. Правоизменяющие сделки представляют собой юридический факт, изменяющий характер и содержание правоотношений, существовавших между субъектами до их заключения. К таким сделкам относятся, к примеру, залог земельного участка арендодателем арендатору в обеспечение займа денежных средств. Соответственно уже существовавшие отношения по договору аренды дополняются залоговыми, которые частично изменяют содержание первых [5, с.88].
- 3. **Правопрекращающие сделки** также представляют собой юридический факт, прекращающий существовавшие до их совершения гражданских правоотношений в сфере использования земель. К числу подобных сделок можно отнести, например, куплю-продажу земельного участка, в результате которой прекращается право собственности одного лица при передаче его другому лицу [5, c.88].

Однако следует заметить, что в «чистом» виде вышеописанные разновидности сделок встречаются редко, так как каждая сделка содержит в себе практически все три элемента: правообразующий, правопрекращающий, правоизменяющий [5, с.89].

В связи с этим рассмотрим другую классификацию сделок, а именно в зависимости от объема передаваемых гражданских прав и обязанностей на земельные участки. По правовым последствиям сделки с земельными участками можно разделить на две группы: сделки, связанные с переходом всех правомочий собственника и переходом земельного участка (сделки об отчуждении) и сделки, в результате которых передается часть правомочий собственника (без отчуждения) [4, с.115].

**Сделками об отчуждении** называются сделки направленные на переход права на недвижимость. К таким относятся следующее:

- договоры купли-продажи;
- договоры дарения недвижимости;
- договор мены;
- договоры ренты с передачей недвижимости под выплату ренты, в том числе договоры пожизненного содержания с иждивением;
  - принятие имущества по наследству;
  - выкуп арендованного имущества (ст. 624 ГК РФ).

<sup>©</sup> Кравченко В.С., 2017.

• •

Теперь рассмотрим их более детально.

**Договор купли-продажи.** В соответствии с таким договором земельный участок передается продавцом в собственность покупателя, который в свою очередь обязан принять такой участок и заплатить за него определенную денежную сумму. Следует заметить, что договор купли-продажи земельного участка не подлежит государственной регистрации (регистрируется лишь переход права собственности), в то время как договор купли-продажи жилого помещения подлежит обязательной государственной регистрации.

В соответствии с законом существуют два важных условия договора купли-продажи недвижимости: Объектом купли-продажи могут быть только земельные участки, прошедшие государственный кадастровый учет (ст. 37 ЗК) [2]. В соответствии со статьей 554 ГК РФ в договоре должны быть отражены данные, с помощью которых возможно было бы установить то недвижимое имущество, которое подлежит передаче покупателю по договору, а также данные позволяющие определить расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества [1]. К таким данным относятся:

- площадь участка;
- местоположение участка;
- категория земли (целевое назначение);
- кадастровый номер участка;
- пена:
- обременения участка и ограничения его использования;
- разрешенное использование участка.

Если такие данные отсутствуют, то условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, и, как следствие, соответствующий договор не считается заключенным.

Цена в договоре продажи недвижимости. Цена имеет большое значение при заключении договора купли-продажи недвижимости, так как если она не указана, то такой договор не считается заключенным. В соответствии с п. 3 ст. 555 ГК РФ дозволяется установить цену на единицу площади, в таком случае цена договора будет определяться исходя из площади передаваемого недвижимого имущества [1].

По *договору дарения недвижимости* одна сторона на безвозмездной основе передает другой стороне земельный участок в собственность. Так как безвозмездность является в данном случае основным признаком, то любая встречная передача вещи или права нарушает сам смысл такого договора, вследствие чего такой он не будет признан дарением. В соответствии со статьей 575 ГК РФ не допускается дарение земельных участков: от имени малолетних и недееспособных, лицам, замещающим государственные должности, работникам образовательных, медицинских организаций, в отношениях между коммерческими организациями т.д.

В статье 576 ГК РФ содержатся положения ограничивающие дарение. Отдельного внимания заслуживает пункт 5 данной статьи, в котором установлены специальные требования для совершения дарения по доверенности (в ней должны быть указаны предмет дарения и одаряемый) при несоблюдении которых она становится ничтожна. Также ничтожным будет являться условие передачи земельного участка после смерти дарителя.

При *договоре мены недвижимого имущества* стороны передают друг другу в собственность один земельный участок в обмен на другой. В отношениях же между сторонами применяются те же правила, что и при купле-продаже.

Рассмотрим специальные правила характерные для такого договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 568 ГК РФ если из договора не вытекает иного, то земельные участки, которые подлежат обмену, должны быть равноценными. Если же они признаны неравноценными, то, в таком случае, выплачивается разница.

Еще одним специальным правилом является единовременный переход права собственности на обмениваемые земельные участки после того как стороны исполнили свои обязательства по договору.

Договоры ренты с передачей недвижимости под выплату ренты, в том числе договоры пожизненного содержания с иждивением. В соответствии с пунктом 1 статьи 583 ГК РФ получатель передает плательщику в собственность имущество, в обмен на которое плательщик ренты должен периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме [1].

Согласно пункту 1 статьи 586 рента обременяет земельный участок, предприятие, здание, сооружение или другое недвижимое имущество, переданное под ее выплату [1]. Если происходит отчуждения такого имущества плательщиком ренты, то его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя данного имущества.

Для договора ренты обязательным является нотариальное удостоверение, а при договоре, который предусматривает отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, необходима государственная регистрация. Также Гражданский кодекс различает бессрочную (постоянная рента) или ренту, которая выплачиваться в течение всей жизни получателя (пожизненная рента).

**Принятие имущества по наследству**. Данные правоотношения связанные с передачей земельных участков по наследству регулируются нормами семейного и гражданского законодательства. Наследование является односторонней сделкой, т. е., для ее совершения достаточно выражения воли одной стороны, в данном случае наследника. В соответствии со статьей 1111 ГК РФ наследование земельных участков осуществляется по завещанию, а при его отсутствии последнего по закону [1].

Получение наследства происходит с помощью его принятия. Оно совершается двумя способами: фактически вступить во владение наследственным имуществом;

подать в нотариальный орган по месту открытия наследства заявление о принятии наследства.

Договоры аренды с выкупом. Гражданский кодекс закрепляет возможность выкупа арендованного имущества (ст. 624 ГК РФ) [1]. Так в договоре может предусматриваться возможность перехода в собственность арендатора после истечения срока аренды или до истечения при условии, что арендатором будет внесена вся выкупная цена, которая обговаривалась в договоре. В случае если условие о выкупе арендованного имущества не было предусмотрено в договоре, то такое условие может быть установлено при помощи дополнительного соглашения сторон, которые в свою очередь могут договориться о том, чтобы ранее выплаченная арендная плата была зачтена в выкупную цену. Также закон может установить случаи запрещения выкупа арендованного имущества.

Вторая группа сделок - **сделки без отчуждения**. Своей целью данные сделки имеют передачу недвижимости в залог или пользование и тем самым порождают не прекращение, а ограничение (обременение) права. Это такие сделки как:

- договор аренды;
- договоры о залоге недвижимости (ипотека);
- договоры о предоставлении в безвозмездное пользование;
- договоры участия в долевом строительстве.

Рассмотрим подробнее некоторые из них.

По *договору аренды* земельный участок передается во временное пользование за определенную плату. Обязательным условием для такого договора является указание данных, на основании которых можно установить недвижимость подлежащее передаче арендатору. В случае отсутствия таких данных договор считается не заключенным. Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации. Однако, в случае если договор аренды земельного участка был заключен на срок менее чем один год, то но не подлежит государственной регистрации, за исключением случаев, которые установлены федеральными законами (ст. 26 ЗК РФ) [2].

Ипотека (договоры о залоге недвижимости). В соответствии с п. 1 ст. 1 Закона об ипотеке залогодержатель, который является арендатором по обязательству обеспеченному ипотекой, может удовлетворить свои денежные требования к должнику по данному обязательству из стоимости заложенного недвижимого имущества залогодателя преимущественно перед другими кредиторами залогодателя, за изъятиями, которые были установлены федеральным законом [3]. Залогодателем является должник по обязательству, которое было обеспечено ипотекой, а также третье лицо, не принимавшее участия в данном обязательстве. Следует заметить, что то имущество, на которое была установлена ипотека, остается в пользовании и владении залогодателя. В случае если должником не были исполнены обязательства, которые в свою очередь были обеспечены залогом, то такое заложенное имущество может перейти к залогодержателю только на основании новой слелки.

Отдельно следует сказать, что возникновение ипотеки возможно как на основании закона, так и договора.

На основании закона возникновение ипотеки происходит при купле-продаже земельного участка в кредит или рассрочку, при условии, что право собственности переходит с момента заключения такой сделки. В основном при купле-продаже в кредит или рассрочку к покупателю право собственности переходит сразу же с момента внесения последнего платежа. В свою очередь ипотека возникает, когда право собственности переходит к покупателю с момента государственной регистрации, в свою очередь продавец обладает правом залога на земельный участок, являющийся предметом сделки до получения последнего платежа. Основания для обращения взыскания на заложенное имущество содержатся в п. 1 ст. 348 ГК РФ, а также в ст. 50 Закона об ипотеке. К таким обстоятельствам относятся: ненадлежащее исполнение или неисполнение должником обязательства обеспеченного залогом по обстоятельствам, за которые тот отвечает, в частности, неуплатой или несвоевременной уплатой суммы долга полностью или в части, если договор не предусматривает иного.

Отчуждение предмета залога в связи с решением суда является главной особенностью обращения взыскания на недвижимое имущество. Иск об обращении взыскания на имущество, заложенное по договору об ипотеке, предъявляется в соответствии с правилами подсудности и подведомственности дел, установленными процессуальным законодательством.

Статья 51 Закона об ипотеке предписывает, что взыскание в соответствии с требованиями залогодержателя обращается на имущество, которое было заложено по договору об ипотеке, по решению суда, кроме случаев, когда закон допускает удовлетворение таких требований без обращения в суд [3]. Также в статье 55 Закона об ипотеке содержится перечень случаев, при которых возможно обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке [3].

#### Библиографический список

- 1.Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-Ф3 (ред. от 28.03.2017);
- 2.Земельный кодекс Российской Федерации" от 25.10.2001 N 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017);
  - 3. Федеральный закон от 16.07.1998 N 102-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "Об ипотеке (залоге недвижимости);
  - 4. Мозолин В.П., Масляев А.И. Гражданское право. В 2-х частях. Учебник М.: Юристь, 2017.
  - 5. Сергеев А.П. Гражданское право. В 3-х тт. Т. 1. М.: РГ-Пресс, 2016.

*КРАВЧЕНКО ВАСИЛИЙ СЕРГЕЕВИЧ* – магистрант юридического факультета, Московский государственный институт международных отношений Министерства иностранных дел Российской Федерации (Одинцовский филиал), Россия.

УДК 342,7

К.А. Тутубалина

#### ОГРАНИЧЕНИЕ ПРАВА НА СВОБОДУ СОВЕСТИ И РЕЛИГИИ В МЕЖДУНАРОДНОМ АСПЕКТЕ ДЕМОКРАТИЧЕСКИХ ОБЩЕСТВ

Свобода мысли, совести и религии является одной из тех опор, на которых зиждется «демократическое общество». В статье рассматриваются вопросы ограничения права на свободу совести и религии через призму международно-правовых документов. В настоящей работе авторы анализируют нормы, устанавливающие правовые критерии к ограничениям свободы совести и религии, а также обоснованность и необходимость такого рода ограничений.

**Ключевые слова:** основные права и свободы, свобода совести и религии, Европейский суд по правам человека, религия и право.

Право на свободу совести и религии фиксирует за собой весомое значение среди основных прав и свобод, которые в свою очередь выражают содержание правового статуса личности.

Свобода совести и религии в роли субъективного права как в рамках Российской Федерации, так и за ёё пределами характеризуется цельным, разносторонним и межотраслевым правовым регулированием, содержащим в себе одновременно с нормами, отражающими содержание этих свобод, меры их реализации, обеспечения, защиты и ограничения.

Целями данного исследования является анализ норм, устанавливающих правовые критерии к ограничениям свободы мысли, совести и религии, а также обоснованность и необходимость такого рода ограничений.

Основные права и свободы граждан давно прекратили быть исключительно внутригосударственным явлением и определяются рядом международных документов.

Несмотря на значимость и важность провозглашаемых универсальными и региональными международными документами свобод в области религии, они всё же не носят абсолютный характер.

Так, ч. 3. Ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах фиксирует, что: «Свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц». [1]

Всеобщая декларация прав человека в ч. 2 ст.29 допускает ограничения прав и свобод человека лишь случаями, установленными законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе. [2]

Декларация о ликвидации всех форм нетерпимости и дискриминации на основе религии или убеждений, Декларация о правах лиц, принадлежащих к национальным или этническим, религиозным и языковым меньшинствам и др. немаловажные международные документы содержат в целом аналогичные формулировки касательно случаев ограничения свободы исповедования религии и выражения убеждения.

Из анализа указанных документов, следует, что норма ограничивающая свободу мысли, совести и религии должна обладать определенной целевой направленностью.

Целью выступает:

- 1) обеспечение должного признания и уважения прав и свобод других людей
- 2) удовлетворение справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе.

В настоящем случае излагаются обстоятельства, свидетельствующие об ограничениях, при этом не все из них имеют четко обозначенные правовые критерии.

Комитет по правам человека ООН предпринял попытку раскрыть понятие нравственности через многочисленные общественные, философские и религиозные ориентиры и установки, и, получается, введение ограничений на свободу исповедовать религию или убеждения в целях обеспечения нравственности не должно строиться на представлениях, складывающихся лишь из одной исключительной традиции.

Научный руководитель: *Алиева Ольга Владимировна* – кандидат юридических наук, доцент, Институт государства и права, Тюменский государственный университет, Россия.

<sup>©</sup> Тутубалина К.А., 2017.

Попытку установления ясности неоднозначных формулировок, касающихся критериев ограничений прав человека нельзя назвать успешной, ввиду того, что внушительное количество формулировок продолжают носить декларативный и расплывчатый характер.

При этом свобода мысли, совести подлежит лишь ограничениям, установленным законом.

Чтобы национальный закон отвечал требованию «предусмотрено законом», он должен предоставлять меры защиты от произвольного вмешательства со стороны государства в осуществление прав, предусмотренных Конвенцией.

В вопросах, затрагивающих фундаментальные права, принцип господства права – один из основных принципов демократического общества, охраняемый Конвенцией, – будет нарушен, если свобода усмотрения, предоставленная исполнительной власти, будет трактоваться на языке неограниченной власти. [3].

Резюмируя, в законе следует с максимальной долей определенности обозначить пределы свободы усмотрения, делегируемой национальным органам, а также способ ее осуществления. Уровень конкретизации, требуемый от внутреннего законодательства, которое не способно регламентировать каждую конкретную ситуацию, зависит от содержания, охватываемой области, а также количественного состава тех, кого он затрагивает.

Национальным законодательством должным быть установлены существенные критерии, чтобы исключить необоснованный произвол со стороны уполномоченных государственных органов.

Кроме этого, должностные лица государственных органов должны действовать добросовестно и сохранять нейтралитет и беспристрастность. К такому выводу пришёл Европейский Суд по правам человека в Постановлении от 11 января 2007 года по делу «Кузнецов и другие против Российской Федерации» (жалоба № 184/02.), согласно которому должностными лицами без наличия к тому правовых оснований было прервано религиозное собрание. [4]

Безусловно, при указанных целях такое правомочие государственной власти насущно. Но возникает проблема доказывания, а действительно ли вмешательство в право на свободу совести и религии является необходимым в условиях демократического общества и соответствует обозначенным выше целям. И бремя такого доказывания, в случае инициирования разбирательства в Европейском суде по правам человека, будет лежать на ответчике, т.е. на государстве.

### Библиографический список

- 1. Всеобщая декларация прав человека. (Принята и провозглашена резолюцией 217 A (III) Генеральной ассамблеи от 10 декабря 1948 г.) // Международные акты о правах человека. Сборник документов. М.: Издательство HOPMA, 2000. 784 с. С. 39 43.
- 2. Международный пакт о гражданских и политических правах. (Принят и открыт для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 2200 A (XXI) Генеральной ассамблеи от 16 декабря 1966 г.) // Там же. С. 53 68.
- 3. Мердок Д. Защита права на свободу мысли, совести и религии в рамках Европейской конвенции о защите прав человека. Серия пособий Совета Европы // Банковское обозрение. Воронеж: ООО Фирма «Элист», 2014. 163с.
- 4. Постановление ЕСПЧ от 11 января 2007 г. по делу Кузнецов и другие против Российской Федерации» // URL: http://hudoc.echr.coe.int.

TУТУБАЛИНА КСЕНИЯ АЛЕКСАНДРОВНА — магистрант, Института государства и права, Тюменский государственный университет, Россия.

УДК 347.963.

Л.Г. Сулейманова

# ОТДЕЛЬНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ ПОВЫШЕНИЯ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА КАК МЕХАНИЗМА ПО ОХРАНЕ И ЗАЩИТЕ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

Права и свободы человека, участвующего в уголовно-процессуальных, гражданско-процессуальных, административных, трудовых, жилищных и других видах отношений, определяются и регулируются различными видами федерального законодательства, а защита этих прав является одной из приоритетных задач надзорной деятельности органов прокуратуры. На современном этапе проблема прав и свобод личности стоит очень остро, поэтому и деятельность прокуроров в рамках указанного направления оказывается особенно актуальной.

**Ключевые слова:** Прокурорский надзор; права и свободы человека и гражданина; нарушение прав и свобод человека и гражданина; Прокуратура РФ.

В Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина провозглашаются в качестве высшей ценности. В статье 2 Конституции РФ на государство возлагается обязанность, заключающаяся в признании, соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина [1].

Оборот «обязанность государства», употребленный в статье 2 Конституции  $P\Phi$ , нужно понимать в том смысле, что законодатель ориентирует органы государственной власти всех ветвей и всех уровней на деятельность в пределах своих полномочий с обязательным учетом и соблюдением прав и свобод человека и гражданина.

Несмотря на конституционную установку, ориентирующую на соблюдение прав и свобод, на практике фиксируется большое количество нарушений прав и свобод человека, хотя значение этой категории приобрело особую важность на фоне экономических и политических изменений в обществе.

Законодателем предусмотрено немало способов защиты и самозащиты нарушенных прав и свобод человека. Одной из организационных структур, уполномоченных на защиту прав и свобод человека и гражданина, является Прокуратура Российской Федерации, а одним из способов защиты прав и свобод, соответственно, прокурорский надзор. В Законе, регулирующем деятельность Прокуратуры Российской Федерации, надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина выделен в отдельное направление деятельности прокуратуры [2].

Рост количества нарушений прав и свобод показывает, что деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления нуждается в корректировке, которая может быть произведена с помощью прокурорского надзора.

В отношении прокурорского надзора за соблюдением прав и свобод человека и гражданина в Законе о прокуратуре указывается, что объектом внимания прокурорских работником становится деятельность органов государственной власти на всех уровнях и деятельность коммерческих и некоммерческих организаций, предприятий и объединений.

Для контроля за соблюдением прав и свобод человека и гражданина предусмотрена деятельность специальных контролирующих органов, но прокуратура, осуществляя свою деятельность, не подменяет и не дублирует функции контролирующих органов. Это достигается тем, что контролирующие органы в большей степени предназначены для защиты и восстановления нарушенных прав и свобод, а прокурорский надзор является гарантией прав и свобод.

Методы реализации деятельности по прокурорскому надзору должны постоянно совершенствоваться, так как применение передовых технологий ускоряет развитие отношений во всех сферах жизнедеятельности человека. Постоянно появляются категории граждан, права и свободы которых наиболее уязвимы, что требует от прокуроров быстрого реагирования, построения оптимального алгоритма действий.

Вносить изменения в работу прокуроров на законодательном уровне слишком долго и сложно, учитывая процедуру принятия законов Государственной Думой. В связи с этим приказы Генерального прокурора РФ приобретают чрезвычайную важность для осуществления прокурорского надзора. Приказ Генерального прокурора характеризуется тем, что представляет собой документ, в котором подробно регламентировано определенное направление прокурорского надзора.

\_

<sup>©</sup> Сулейманова Л.Г., 2017.

ного процесса [3].

Так, в 2007 году возникла необходимость совершенствования надзора за соблюдением прав и свобод участников уголовного судопроизводства. Реакцией на рост нарушений стало издание соответствующего приказа Генерального прокурора, в котором указывалось, что необходимо обратить особое внимание на законность применения мер принуждения, на законность задержания подозреваемых в совершении преступлений, на законность принятия судебных решений по уголовным делам и на другие стороны уголов-

Прокурорский надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина при совершении указанных в приказе действий осуществлялся и ранее, поэтому возникает вопрос о том, почему появилась необходимость издания указанного приказа. Причиной этого может быть только то, принятые алгоритмы осуществления прокурорского надзора становятся обычными и привычными как для самих прокуроров, так и для должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство по уголовным делам. Проверки прокуратуры становятся формальными и неэффективными, но негативные последствия этого отражаются на третьих лицах в виде нарушения их конституционных прав и свобод.

В качестве отдельного направления совершенствования прокурорского надзора за соблюдением прав человека и гражданина государственными органами исполнительной и законодательной власти нужно назвать повышение эффективности профилактической работы.

Нарушение прав и свобод человека и гражданина является достаточно специфической категорией. Она характеризуется тем, что не имеет определенных признаков, по которым можно предопределить надвигающееся нарушение прав и свобод конкретного человека или определенной категории граждан и принять своевременные меры к недопущению этого. В связи с этим трудно найти эффективные профилактические меры для предотвращения нарушений прав и свобод человека и гражданина.

Н.Ж. Нурсеитова в качестве таких мер называет проведение бесед на правовые темы, выступления в средствах массовой информации, консультирование граждан и должностных лиц [4, с. 160].

С этим предложением трудно не согласиться, но все названные Н.Ж. Нурсеитовой меры слишком удалены от самого факта нарушения прав и свобод человека и гражданина и от практической деятельности субъектов нарушений прав и свобод человека.

Для того чтобы реально повысить предупредительную деятельность прокуроров, необходимо все профилактические меры приблизить к практической деятельности должностных лиц. Такими мероприятиями могут стать те же лекции, но на конкретные темы, к которым можно отнести: составление протокола об административном правонарушении, применение принудительных мер в рамках уголовного судопроизводства, совершение исполнительных действий судебными приставами-исполнителями.

Например, ни для кого не секрет, что сотрудниками ППС, ГИБДД выявляется большое количеств преступлений, которые квалифицируются в настоящее время по статье 291.2 УК РФ, т.е. как мелкое взяточничество. Однако большинство таких преступлений совершается в условиях, когда действия сотрудников полиции очень походят на провокацию взятки. Зачастую такие действия совершаются сотрудниками полиции в силу недостаточного юридического образования.

Так, сотрудники роты сопровождения пассажирских поездов Абаканского линейного отделения МВД России зашли в купе пассажирского поезда Абакан – Красноярск, где увидели на столе открытую бутылку коньяка, двух мужчин и женщину. Сотрудники полиции заметили ярко выраженные признаки опьянения у женщины, которая попросила разрешения у одного из них, чтобы сходить в тамбур и покурить. Сотрудник полиции разрешил, а по возвращении женщины, объявил ей, что она совершила административное правонарушение, заключающееся в появлении в общественном месте в нетрезвом состоянии, определив общественным местом вагон. При составлении протокола о совершении административного правонарушения женщина неоднократно задавала сотрудникам полиции вопрос о последствиях оформления материалов дела об административном правонарушении. Её, как авторитетного индивидуального предпринимателя, интересовала её репутация, и она задавала вопросы, не станет ли известным её коллегам факт её привлечения к административной ответственности. На это она получила ответ от сотрудника полиции ответ о том, что этот факт станет известным её членам семьи и коллегам, так как извещение о привлечении её к административной ответственности будет направлено по месту работы и по месту жительства. Находясь в нетрезвом состоянии и будучи ложно информированной, женщина предложила пять тысяч рублей сотруднику полиции, в результате чего была впоследствии привлечена к уголовной ответственности по статье 291 УК РФ.

В данном случае о провокации можно говорить по тому, что сотрудник полиции, отпустив женщину в нетрезвом состоянии в общественное место, позволил ей совершить административное правонарушение, за которое потом стал привлекать её к административной ответственности и называть ей нереальные негативные последствия, в результате чего гражданка, почувствовав безысходность своей ситуации и опасность для своей репутации, вынуждена была пойти на предложение взятки сотруднику полиции.

Такое нарушение со стороны сотрудников полиции не единично. Использование юридической безграмотности человека является таким же нарушением его прав и свобод, как и все нарушения, пресекаемые прокуратурой РФ.

В данном случае проведение хотя бы еженедельных лекций с сотрудниками роты сопровождения пассажирских поездов о составлении документов и о правилах их поведения с субъектами правонарушения могло бы стать эффективной мерой предупреждения нарушения прав и свобод человека и гражданина.

Также было бы практично проводить градацию граждан на более конкретные категории, чьи права и свободы наиболее уязвимы. В настоящее время Генеральный прокурор обращает внимание на такие категории граждан, как несовершеннолетние, беженцы, лица, потерпевшие от совершения преступлений, лица, находящиеся в трудной жизненной ситуации и другие. Практичнее эти категории разделять на более мелкие категории, например, несовершеннолетние из неблагополучных семей, несовершеннолетние, допускающие нарушения учебной дисциплины, несовершеннолетние, обладающие выдающимися способностями. В этом случае в отношении каждой группы могут быть разработаны более действенные меры по профилактике нарушения прав и свобод человека и гражданина, так как они будут приближены к узким группам лиц. При таком варианте облегчается выявление и пресечение нарушений прав и свобод гражданина и человека.

Таким образом, можно заключить, что совершенствование прокурорского надзора может быть осуществлено по направлениям повышения эффективности превентивных мер нарушения прав и свобод человека и гражданина и своевременного реагирования на рост нарушения прав и свобод определенных категорий граждан

#### Библиографический список

- 1.Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года (в ред. Федерального конституционного закона РФ от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. -04.08.2014. № 31. ст. 4398.
- 2.Федеральный закон Российской Федерации от 17 января 1992 года № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (в ред. Федерального закона РФ от 19.12.2016 г. № 434-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 20.11.1995. №47. ст. 4472.
- 3.Приказ Генеральной прокуратуры Российской Федерации от 27 ноября 2007 года №189 «Об организации прокурорского надзора за соблюдением конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве» // Законность. 2008. №2.
- 4. Нурсеитова Н.Ж. Главная задача прокуратуры защита прав и свобод человека и гражданина / Органы государственной власти в системе правозащитной деятельности на современном этапе: Сборник научных трудов Международной научно-практической конференции. СПб.: Издательство ООО «ЭлекСис», 2015. С. 159 162. 871 с.

CУЛЕЙМАНОВА ЛЕЙСАН ГАББАЗОВНА - магистрант юридического отделения, Казанский (приволжский) федеральный университет, Россия.

УДК 342.9

А.П. Кукушкина

# ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НАДЗОРНЫХ ОРГАНОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СФЕРЕ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ОТМЫВАНИЮ ДОХОДОВ И ФИНАНСИРОВАНИЮ ТЕРРОРИЗМА

В статье анализируется необходимость проведения мер противодействия отмыванию доходов и финансированию терроризма. Рассматриваются правовые основы деятельности надзорных органов Российской Федерации по финансовому мониторингу, а также приведен список организаций, в отношении которых должен осуществляться надзор.

**Ключевые слова**: Росфинмониторинг, Центральный Банк, Пробирная палата, Роскомнадзор, Федеральная налоговая служба, ПОД/ФТ.

Отмывание (легализация) денежных средств означает придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, полученных в результате совершения преступления.[2] Преступные доходы посредством легализации образуют финансовую базу для коррупции и организованной преступности, а также в большинстве случаев становятся основным источником финансирования экстремистских групп. Неконтролируемое отмывание денежных средств приводит к развитию криминальной экономической системы, которая наносит ущерб экономике и подрывает финансовую стабильность государства.

Таким образом, для того, чтобы организованная преступность не имела возможности удерживать контроль над экономической системой страны, одним из приоритетных направлений деятельности политики развитого государства является противодействие отмыванию доходов и финансированию терроризма (далее ПОД/ФТ). Под данным термином принято обозначать сложившуюся международную систему борьбы с легализацией преступных доходов и финансированием терроризма, включающую национальные подразделения финансовой разведки, надзорные и правоохранительные органы, межправительственные структуры и организации.

Правовую основу контроля за операциями с денежными средствами и иным имуществом, добытым преступным путем, на территории Российской Федерации составляет Федеральный закон от 7.08.2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее Федеральный закон № 115-ФЗ). Контроль за исполнением юридическими и физическими лицами требований Федерального закона № 115-ФЗ в части организации (разработка правил внутреннего контроля, назначение специального должностного лица) и осуществления (фиксирование, хранение и представление информации) внутреннего контроля осуществляют надзорные органы национальной системы ПОД/ФТ.

Федеральными органами, осуществляющие надзор и контроль за субъектами исполнения Федерального закона № 115-ФЗ, являются:

- 1. Федеральная служба по финансовому мониторингу (Росфинмониторинг).
- 2. Центральный банк Российской Федерации (Банк России).
- 3. Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор).
- 4. Российская государственная пробирная палата при Министерстве финансов Российской Федерации (Пробирная палата).
  - 5. Федеральная налоговая служба (ФНС).

Объектами контроля Росфинмониторинга и его территориальных органов являются:

- Лизинговые компании.
- Организации, оказывающие посреднические услуги при осуществлении сделок купли-продажи недвижимого имущества.
  - Операторы по приему платежей.
- Коммерческие организации, заключающие договоры финансирования под уступку денежного требования в качестве финансовых агентов.

По состоянию на 31.12.2016 на учете в Росфинмониторинге состоит более 16 тысяч организаций данного типа.

<sup>©</sup> Кукушкина А.П., 2017.

Росфинмониторинг осуществляет свою деятельность в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 13.06.2012 № 808 «Вопросы Федеральной службы по финансовому мониторингу». Согласно данному указу руководство деятельностью Росфинмониторинга осуществляет Президент Российской Федерации.

В своей деятельности Росфинмониторинг руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами (в том числе Федеральный закон № 115-ФЗ), актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации.

Правовую основу деятельности Федеральной службы по финансовому мониторингу так же составляют следующие положения.

Указ Президента Российской Федерации от 1 ноября 2001 года № 1263 "Об уполномоченном органе по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" (далее Указ № 1263). Стоит отметить, что данный указ послужил началом истории создания и дальнейшего функционирования Росфинмониторинга. Указом № 1263 в 2001 году был создан Комитет Российской Федерации по финансовому мониторингу (КФМ России), который приступил к выполнению возложенных на него задач с 1 февраля 2002 года. Указом Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 года № 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" КФМ России преобразован в Федеральную службу по финансовому мониторингу (Росфинмониторинг).[5]

*Центральный банк Российской Федерации* осуществляет свою деятельность в сфере противодействию легализации преступных доходов на основании Федерального закона от 10 июля 2002 года № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)».

Центральный банк осуществляет надзорную деятельность за:

- кредитными организациями;
- профессиональными участниками рынка ценных бумаг;
- организациями, осуществляющими управление инвестиционными фондами или негосударственными пенсионными фондами;
  - страховыми организациями;
  - страховыми брокерами;
  - кредитными потребительскими кооперативами;
  - обществами взаимного страхования;
- негосударственными пенсионными фондами, имеющими лицензию на осуществление деятельности по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию;
  - ломбардами.
  - биржами;

В соответствии с Инструкцией Банка России от 25.02.2014 года № 149-И «Об организации инспекционной деятельности Центрального банка Российской Федерации (Банка России)», Центральный банк осуществляет банковский надзор и банковское регулирование на территории Российской Федерации. В соответствии с данной инструкцией Банк России проводит регулярные проверки кредитных организаций, выносит распоряжения по устранению выявленных нарушений, а также применяет установленные законом меры воздействия в отношении нарушителей.[6]

Надзорную деятельность в сфере  $\Pi O \mathbb{Z}/\Phi T$  за организациями федеральной почтовой связи и операторами связи, имеющими право самостоятельно оказывать услуги подвижной радиотелефонной связи, осуществляет Pockomhad зор.

Роскомнадзор был создан Указом Президента РФ № 724 от 12.05.2008 г. В результате разделения Федеральной службы по надзору в сфере массовых коммуникаций, связи и охраны культурного наследия (Россвязьохранкультура) на два органа: Федеральную службу по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций (Россвязькомнадзор) и Федеральную службу по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (Росохранкультура). Указом Президента РФ от 03.12.2008 № 1715 «О некоторых вопросах государственного управления в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций» Россвязькомнадзор был преобразован в Федеральную службу по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор).

Кроме того, правовой основой деятельности Роскомнадзора являются:

- «Положение о Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций», утвержденное Постановлением Правительства РФ от 16.03.2009 г. № 228 "О Федеральной службе по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций".
  - Конституция РФ.
  - Федеральные законы:
  - о Федеральный закон № 115-ФЗ

- Федеральные законы Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" от 26.12.2008№ 294-ФЗ.
- $\circ\,\,$  "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 № 195-ФЗ
  - о Федеральный закон "О персональных данных" от 27.07.2006 № 152-ФЗ
  - Нормативные правовые акты Министерства связи и массовых коммуникаций РФ:
- о Приказ Минкомсвязи России от 14.11.2011 № 312 (ред. от 24.11.2014) "Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций государственной функции по осуществлению государственного контроля (надзора) за соответствием обработки персональных данных требованиям законодательства Российской Федерации в области персональных данных"[4]

Российская государственная пробирная палата при Министерстве финансов Российской Федерации является федеральным казенным учреждением (*Пробирная палата России*), уполномоченным на осуществление федерального пробирного надзора за исполнением организациями, осуществляющими скупку, куплю-продажу драгоценных металлов и драгоценных камней, ювелирных изделий из них и лома таких изделий, требований законодательства Российской Федерации о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма.

Российская государственная пробирная палата образована при Министерстве финансов Российской Федерации постановлением Правительство Российской Федерации от 2 февраля 1998 г. № 106 «О Российской государственной пробирной палате».

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2010 г. №1646-р создано федеральное казенное учреждение «Российская государственная пробирная палата при Министерстве финансов Российской Федерации» в результате изменения типа существующего федерального государственного учреждения «Российская государственная пробирная палата при Министерстве финансов Российской Федерации» при сохранении основных целей деятельности организации.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. № 329 «О Министерстве финансов Российской Федерации» руководство деятельностью федерального казенного учреждения «Российская государственная пробирная палата при Министерстве финансов Российской Федерации» осуществляет Министерство финансов Российской Федерации.

Федеральный закон, устанавливающий правовые основы регулирования отношений, возникающих в области геологического изучения и разведки месторождений драгоценных металлов и драгоценных камней, их добычи, производства, использования и обращения (гражданского оборота), принят 26 марта 1998 г и носит название федерального закона №41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях».[1]

Федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства о налогах и сборах является *Федеральная налоговая служба* (ФНС России) в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.09.2004 № 506"Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе".

Федеральная налоговая служба осуществляет контроль и надзор за исполнением организациями, содержащими тотализаторы и букмекерские конторы, а также организующими и проводящими лотереи и иные основанные на риске игры, в том числе в электронной форме, Федерального закона № 115-ФЗ в части фиксирования, хранения и представления информации об операциях, подлежащих обязательному контролю, а также за организацией и осуществлением внутреннего контроля.

В соответствии с пунктом 2 Положения о Федеральной налоговой службе ФНС России находится в ведении Минфина России.

Согласно статьи 3 закона РФ от 21.03.1991 № 943-1 "О налоговых органах Российской Федерации" установлено, что налоговые органы в своей деятельности руководствуются Конституцией, федеральными конституционными законами, налоговым кодексом РФ и другими федеральными законами, настоящим Законом и иными законодательными актами РФ, нормативными правовыми актами Президента РФ и нормативными правовыми актами Правительства РФ, международными договорами РФ, а также нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, принимаемыми в пределах их полномочий по вопросам налогов и сборов.[3]

В заключении стоит отметить, что по всем фактам нарушений законодательства о ПОД/ФТ виновные лица привлекаются к административной ответственности по статье 15.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

#### Библиографический список

- 1. Российская государственная пробирная палата [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.probpalata.ru/rgpp/ (дата обращения: 11.05.2017).
- 2. Федеральный закон "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" от 07.08.2001 N 115-ФЗ [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons\_doc\_LAW\_32834/ (дата обращения: 11.05.2017).
- 3. Федеральная налоговая служба [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.nalog.ru/rn52/about\_fts/fts/activities\_fts/ (дата обращения: 11.05.2017).
- 4. Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://rkn.gov.ru/ (дата обращения: 11.05.2017).
- 5. Федеральная служба по финансовому мониторингу [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.fedsfm.ru/ (дата обращения: 11.05.2017).
- 6. Центральный Банк Российской федерации [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.cbr.ru/ (дата обращения: 11.05.2017).

*КУКУШКИНА АННА ПЕТРОВНА* – магистрант, Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского, Россия.

УДК 340

М.В. Гиззатгараева

#### ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ШТРАФА В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В статье рассматриваются особенности и проблемы применения штрафа в отношении несовершеннолетних. Также представлены и пути их решения.

**Ключевые слова:** Уголовное наказание, штраф, назначение штрафа в отношении несовершеннолетних, проблемы применения штрафа для несовершеннолетних.

Из двенадцати предусмотренных ст. 44 УК РФ типов наказания в отношении несовершеннолетних могут применяться только шесть, а именно: штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок [1]. Среди них отсутствуют самые строгие виды наказаний. Иной значимой характерной чертой рассматриваемой системы наказаний представляется существенное сокращение размеров и сроков наказании, используемых к несовершеннолетним.

На основании с ч. 2 ст.88 УК РФ взыскание назначается только лишь при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка либо имущества, на которое оно может быть обращено. Штраф для несовершеннолетних назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или же в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев [2].

Некоторые исследователи подвергают вполне справедливой критике характерные черты назначения штрафа несовершеннолетним, а собственно положение о том, что штраф «по постановлению суда имеет возможность взыскиваться с его родителей либо других законных представителей с их согласия». В этом аспекте вероятность переложения бремени уголовного наказания на третьих лиц, пускай и с их согласия, порождает сомнения, и, прежде всего, из-за того, что подобное положение уголовного закона вступает в противоречие с теорией уголовного права.

Действительно, согласно ст. 5 УК РФ, которая выявляет содержимое принципа вины, лицо подлежит уголовной ответственности, а, следовательно, и наказанию только за те социально опасные воздействия и наступившие социально опасные последствия, в отношении которых определена именно его вина. Основой уголовной ответственности представляется осуществление действия, включающего все признаки состава преступления. Подобный аспект заложен и в положениях ст. 60 УК РФ «Общие начала назначения наказания». В таком случае уголовная ответственность сопряжена с виновностью и обязана нести строго индивидуальный характер. В другом случае результативность определенного судом наказания будет сведена к нулю и его предупредительная задача скорее всего не будет достигнута.

По сути, рассматриваемое положение предлагает собственно родителям отбыть уголовное наказание взамен собственного ребенка, осуществившего преступное действие. Таким образом, взыскание штрафа с родителей несовершеннолетнего не соблюдает правило индивидуальной ответственности. Помимо этого, на практике могут появиться проблемы в случае злостного уклонения от уплаты штрафа родителями либо другими законными представителями несовершеннолетнего.

В настоящее время на законодательном уровне решен вопрос о том, как следует поступать приставуисполнителю в случае, когда родители, согласившиеся оплатить взыскание за несовершеннолетнего осужденного, уклоняются от уплаты. Согласно п. 3 ч. 10 ст. 103 Федерального закона «Об исполнительном производстве» на их имущество обращается взыскание в общем порядке.

Принимая подобное решение суд обязан убедиться в добровольности подобного согласия и, что немало важно в платежеспособности родителей либо других законных представителей, а кроме того принять к сведению последствия несоблюдения судебного заключения о взыскании штрафа [3].

В тексте ст. 88 УК РФ законодатель, в первую очередь, применяет термин «по решению суда», а не «по приговору суда», в то время как наказание осужденному способно быть назначено только лишь по приговору суда, а вопросы, затрагивающие его выполнения, в предусмотренных законом случаях могут разрешаться в постановлении суда. Во-вторых, в ч. 2 ст. 88 УК РФ совершается акцент на том, что штраф

<sup>©</sup> Гиззатгараева М.В., 2017.

назначается именно несовершеннолетнему, и только «может взыскиваться», принимая во внимание возраст лица, признанного виновным в совершении преступления, с родителей или иных законных представителей [3].

Между тем на практике остается еще много проблем, связанных с использованием ст. 88 УК РФ. Таким образом, до сих пор на законодательном уровне не установлен срок, в течение которого родители либо же законные представители осужденного обязаны обратиться в суд с ходатайством о взыскании с них суммы штрафа.

Еще одна проблема может возникнуть при применении положений ч. 2 ст. 88 УК РФ, если родители или законные представители не обращаются в суд с ходатайством о взыскании с них штрафа или в ходе рассмотрения ходатайства выясняется, что такое согласие было дано ими недобровольно. В такой ситуации приговор вряд ли подлежит исполнению, потому как для этого будут отсутствовать законные причины. Ведь по приговору суда несовершеннолетнему назначено наказание в виде штрафа и предварительное согласие родителей или законных представителей на уплату штрафа, отраженное в протоколе судебного заседания, не будет являться основанием для взыскания с них суммы назначенного штрафа. Признать таких лиц злостно уклоняющимися от исполнения наказания также не представляется возможным. Применение в этом случае положений п. 3 ч. 10 ст. 103 Федерального закона «Об исполнительном производстве» от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ, невозможно. Судебный пристав-исполнитель принимает меры по принудительному взысканию штрафа в общем порядке обращения взыскания на имущество должника, когда штраф за преступление, совершенное несовершеннолетним, не уплачен лицом, на которое судом возложена обязанность его уплаты, в срок для добровольного исполнения. Тогда как в рассматриваемом случае подобная обязанность на родителя или законного представителя несовершеннолетнего в установленном законом порядке судом не была возложена.

Таким образом, действующие в нынешний период редакции статьи 88 Уголовного Кодекса Российской Федерации, а кроме того ряда норм уголовно-процессуального закона порождают немало проблем при их использовании на практике, что требует их последующей проработки, с тем, чтобы увеличить результативность назначения и исполнения наказания виде штрафа в частности для не достигших совершеннолетия правонарушителей. Вероятность переложения бремени наказания на третьих лиц целиком противоречит одной из основной миссии наказания – изменение осужденного и предотвращение в совершении новых правонарушений. И если у родителей либо иных членов семьи преступника будет возможность «платить по счетам» своих чад, момент исправления будет полностью отсутствовать, так как несовершеннолетний будет ощущать свою безнаказанность.

#### Библиографический список

- 1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 07 марта 2017 г.) [Текст] // Российская газета. 1996. 25 июня.
  - 2. Козаченко И. Я. // Уголовное право. Общая часть. 2008. –№ 4. с. 720.
  - 3. Комментарии к Уголовному кодексу Российской Федерации.

 $\Gamma$ ИЗЗАТГАРАЕВА МАРИЯ ВЛАДИМИРОВНА - магистрант, Югорский государственный университет, Россия.

УДК 340

М.В. Гиззатгараева

#### ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ЗЛОСТНОЕ УКЛОНЕНИЕ ОТ УПЛАТЫ ШТРАФА

В статье рассматриваются понятие и ответственность за злостное уклонение от уплаты штрафа. Представлены его правовые последствия. Также отображены противоречия законодательного регулирования и трудности правоприменительной практики

**Ключевые слова:** понятие злостного уклонения от уплаты штрафа, ответственность за злостное уклонение от уплаты штрафа.

В последнее время наблюдается тенденция роста назначения штрафа как одного из видов уголовных наказаний, который является реальной альтернативой лишению свободы. С этим поднимается вопрос об эффективности этого вида уголовного наказания и, соответственно, правовых последствиях уклонения от его исполнения.

УК РФ, УИК РФ, УПК РФ и ФЗ от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» предусмотрена ответственность за злостное уклонение от уплаты штрафа. При этом отмечается очевидная несогласованность соответствующих норм, которая проявляется в регламентации отсрочки и рассрочки исполнения штрафа. Уголовный закон, Уголовно-исполнительный кодекс РФ предусматривают лишь рассрочку уплаты штрафа [1]. Уголовно-процессуальный закон, напротив, оперирует только понятием отсрочки. А в соответствии с ФЗ «Об исполнительном производстве» лицу может быть предоставлена как рассрочка, так и отсрочка исполнения решения суда, а равно изменен способ и порядок его исполнения.

Другим примером противоречий регулирования в рассматриваемой сфере являются положения об обязательности/необязательности замены штрафа в случаях уклонения от его уплаты. УК РФ и УИК РФ предусматривают императивный порядок принятия решения о замене штрафа более строгим видом наказания, а ФЗ «Об исполнительном производстве» - дискреционный (суд может отказать в замене, при этом причины такого отказа не регламентированы). Полагаем, что императивный порядок принятия соответствующего решения является более обоснованным: «уклонение осужденного от отбывания наказания всегда должно влечь ужесточение репрессии».

Наиболее заметным и одновременно дискуссионным моментом является само по себе определение злостного уклонения в ч. 1 ст. 32 УИК РФ: злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный ч. 1 и ч. 2 ст. 31 настоящего Кодекса срок [2]. Таким образом, основным и единственным критерием злостности в соответствии с УИК РФ выступает простая просрочка уплаты.

Необходимо указать на обязательную оценку обстоятельств, которые могут позволить суду сделать обоснованный вывод о наличии/отсутствии признака злостности в поведении осужденного [4]:

- 1) Неуплата назначенного штрафа в установленные сроки;
- 2) Наличие реальной возможности уплатить штраф (или его часть), иными словами, отсутствие уважительных причин неуплаты;
  - 3) Письменное предупреждение судебного пристава о последствиях уклонения.

Об уклонении свидетельствуют также сокрытие осужденным своего местонахождения и объявление его в розыск, а равно иные действия, указывающие на нежелание осужденного выполнить возложенные на него судом обязанности.

Кроме того, необходимо определить непосредственно в тексте уголовного закона правовые последствия злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного как в качестве основного, так и дополнительного наказания

Отмеченные противоречия отражаются на применимости штрафа. Их устранение позволит разрешить, прежде всего, правоприменительные проблемы.

#### Библиографический список

- 4. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 07 марта 2017 г.).
- 5. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 N 1-ФЗ (ред. от 05.04.2017).
- 6.Комментарии к Уголовному кодексу и Уголовно-исполнительному кодексу Российской Федерации.
- 7. Уголовное право: Стратегия развития в XXI веке. Москва: РГ-Пресс, 2015. С. 244.

 $\Gamma$ ИЗЗАТГАРАЕВА МАРИЯ ВЛАДИМИРОВНА - магистрант, Югорский государственный университет, Россия.

<sup>©</sup> Гиззатгараева М.В., 2017.

УДК 340

А.А. Приймак

#### РЕФОРМИРОВАНИЕ СИСТЕМЫ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ РОССИИ С 1991 г. НЕДОСТАТКИ ФЕДЕРАЛЬНЫХ ЗАКОНОВ НА КАЖДОМ ЭТАПЕ РЕФОРМИРОВАНИЯ

В статье анализируются этапы реформирования местного самоуправления в России, разбирается логичность и последовательность преобразования законодательной базы, а также рассматривается динамика изменения объема полномочий местных органов власти.

**Ключевые слова:** местное самоуправление, муниципальное образование, глава муниципального образования, муниципальные органы власти, субъект Российской Федерации, Конституционный Суд.

Этап распада СССР и начало становления современной России включали в себя активные поиски наиболее удачной модели организации местного самоуправления. Первым основополагающим шагом в данном преобразовании является формирование концепции и принятие Федерального закона РСФСР от 6 июня 1991 г. № 1550-1 «О местном самоуправлении в РСФСР», что можно считать точкой отчета системного реформирования местных органов власти в России.

Главным отличим от законодательства о муниципальной власти советского периода является отражение в Федеральном законе структуры органов местного самоуправления, где закреплялся принцип разделения властей. Таким образом муниципальное самоуправление осуществлялось посредством Совета народных депутатов, что являлось представительным органом власти. А в качестве исполнительного органа выступала местная администрация. Причем важным и ключевым новшеством является преобразование системы выборов главы местной администрации! Глава избирается на пять лет путем всеобщих выборов и осуществляет свои полномочия основываясь на принципе единоначалия. Тогда как в советский период исполнительные органы власти формировали свою деятельность на принципе коллегиальности.

На основании вышеизложенного анализа Федерального закона РСФСР от 6 июня 1991 г. № 1550-1 «О местном самоуправлении в РСФСР», становится видно, что муниципальные органы власти получили больше полномочий, больше ответственности за принимаемые решения, что входит вразрез с принципами законодательства в советский период. Данный этап реформирования создает вектор развития, на базисе которого прекращается подавление местной инициативы посредством государственной власти.

Вторым этапом реформирования является принятие Федерального закона от 28 августа 1995 г. № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». Данный этап реформирования характеризуется детерминацией самостоятельности местного самоуправления, теперь решения вопросов местного значения принимал сам муниципалитет, либо само население без привлечения к участию и согласованию вышестоящих инстанций, при этом на органы, принимающие решение, налагалась ответственность. Органы местного самоуправления становились публичными и открытыми для населения. Субъектам Российской Федерации (далее - РФ) предоставлялись широкие права для обеспечения своей деятельности, а также закреплялись гарантии граждан, осуществляющих местное самоуправление. Однако не развитая нормативно-правовая база не могла охватить все сферы деятельности местных органов власти, что привело к необходимости принятия ряда специальных законов, Так, постановлением Правительства РФ от 6 марта 1996 г. был утвержден перечень подлежащих разработке федеральных законов. Тем не менее, не все они были изданы, тем самым пробелы в законодательстве не были закрыты. Это повлекло за собой то, что субъекты РФ стали приходить к разным подходам организации местного самоуправления. Многие вопросы местного значения стали регулироваться в отраслевом законодательстве. Государственная власть должным образом не обеспечивала системного регулирования муниципального управления, что повлекло за собой нарушения Конституции РФ и необходимости привлечения Конституционного Суда.

Не решенным оставался вопрос о финансировании органов местной власти. Имея широкий спектр полномочий, муниципальные органы не имели возможность их реализовывать, что заметно тормозило развитие процесса муниципального самоуправления. Эта проблема оказалась настолько острой, что в 1997 г.

ситет, Россия.

Научный руководитель: Жадобина Н.Н. – кандидат юридических наук, Сургутский государственный универ-

<sup>©</sup> Приймак А.А., 2017.

<sup>1</sup> 

\_\_\_\_\_

был принят специальный ФЗ «О финансовых основах местного самоуправления в Российской Федерации». Как говорил Президент РФ Б.Н.Ельцин: «необходимо дать хотя бы минимальные правовые гарантии финансовой самостоятельности муниципальных образований. Местные органы власти должны иметь собственные финансовые средства, причем по закону» [1]. Но тем не менее проблема не была решена и к началу 2000 года стала складываться кризисная обстановка в системе муниципального самоуправления.

Ожидаемым стал третий этап реорганизации института местных органов власти. Начался он с разработки и принятия Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». Россия еще не имеет достаточной практики в среде организации местного самоуправления, преобладающее число функций муниципальных органов не обходится без координации вышестоящих государственных инстанций, что только замедляет процесс развития муниципального самоуправления. Имея полномочия местная власть не имеет возможности их реализовать. Доказательством чему можно привести содержание ФЗ № 131 от 6 октября 2003 года, в котором отображается сокращение самостоятельности местных органов власти. Недостаток реформы 2003 г. – сокращение полномочий субъектов РФ, что противоречит принципам федеративного государства.

Анализируя имеющиеся недостатки первых трех этапов реформирования, логичным следствием будет являться увеличение полномочий субъектов РФ. Были приняты поправки в ФЗ № 131 от 6 октября 2003 года, а также в уже имеющийся Федеральный закон от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации». Также принимались в силу отдельные положения Федерального закона от 27 мая 2014 г. № 136-ФЗ, согласно которым субъект имел право самостоятельно определять необходимость реорганизации института местной власти, принимать решение в выборе порядка формирования органов местного самоуправления, в рамках моделей, представленных федеральным законом. Серьезным нововведением стала организация права субъекта на формирование муниципальных образований новых видов (городские округа с внутригородским делением, районы города как автономные муниципалитеты).

Однако, вступление закона в силу вызвало конфликты между региональной властью и местным самоуправлением. Ключевым моментом в споре стал вопрос о пределах законодательного усмотрения субъектов при выборе модели формирования местных органов власти. Следствием из получившейся ситуации является передача дел на рассмотрение оспаривания Государственной Думой избыточных полномочий и неконституционности, на их взгляд, со стороны субъекта РФ, а также отдельных положений Федерального закона № 131-ФЗ в Конституционный Суд Российской Федерации (далее – КС РФ). Суд вынес заключение: структура местного самоуправления устанавливается обществом данного муниципального образования. но в рамках федерального закона, определяющего общие принципы организации местного самоуправления; федеральный законодатель имеет право выбирать модель формирования органов муниципальной власти; законодательное усмотрение связано с разграничением муниципальных образованием (сельские и городские поселения и муниципальные районы и городские округа); региональные органы власти должны иметь возможность выбирать способы формирования органов местной власти, в том числе утверждать единственный способ формирования (абз. 6 п. 4.1 мотивировочной части пост. КС от 1 декабря 2015 г. № 30-П) [2]; сельские и городские поселения должны иметь альтернативы в выборе способа замещения должности главы муниципального образования, плюс ко всему, в перечне альтернатив должны быть прямые муниципальные выборы (абз. 7 п. 4.2 мотивировочной части пост. КС № 30-П) [2]; региональные законодатели обязаны сформировать перечень критериев для разграничения городских поселений и городских округов, городское поселение, отвечающее всем критериям, может быть приравнено городскому округу, и в данном случае иметь единственную модель организации муниципальной власти (абз. 8, 11 п. 4.1 мотивировочной части пост. КС от 1 № 30-П) [2]; если глава муниципального образования не избран на прямых выборах, он не может состоять в представительном органе муниципального района, в связи с чем, требуется внести изменения в Законы субъектов Российской Федерации, согласно конституционно-правового значения п. 1 ч. 4 ст. 35 Федерального закона №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Анализируя данный можно сделать выводы по данной ситуации. Для эффективной работы органов местного самоуправления и гарантии прав населения, критерии приравнивания городского поселения к городским округам должны быть строго сформулированы федеральным законом. Также для приравнивания требуется согласие не только населения города, но и муниципального района, из состава которого выделится данное поселение. Следует обратить внимание и на то, что предоставление региональным органам власти права устанавливать способы формирования местных органов власти ограничивает местное самоуправление, так как способ формирования главы муниципального образования влияет на его место в

структуре муниципального управления. Выходит, что с вступлением в силу новых положений Федерального закона от 27 мая 2014 г. № 136-ФЗ, у местного самоуправления остается единственное право включения в структуру муниципальных органов дополнительных звеньев.

Данный вывод может говорить о неконституционности ч. 2 ст. 36 Федерального закона №131-ФЗ, так как ограничивает права населения муниципального образования самостоятельно определять структуру местных органов власти.

#### Библиографический список

- 1. Газета "Московский комсомолец", от 29.01.1997 г.
- 2. Постановление Конституционного суда РФ от 1 декабря 2015 г. № 30-П // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2015. № 50. Ст. 7226.
- 3.Закон РСФСР от 06.07.1991 № 1550-1 «О местном самоуправлении в РСФСР» // Справочно-правовая система «Консультант +».
- 4.ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 28.08.1995 № 154-ФЗ // Справочно-правовая система «Консультант +».
- 5.Постановление Правительства РФ от 6 марта 1996 г. «О некоторых мерах по реализации Федерального закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 12. Ст. 1139.
- 6.ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 № 131-ФЗ (ред. от 29.12.2014) // Справочно-правовая система «Консультант +».
- 7.О внесении изменений в статью 26.3 Федерального закона "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и Федеральный закон "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" : федер. закон от 27 мая 2014 года №136-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2014. № 22. Ст. 2770.
  - 8. Авакьян С.А. конституция России: природа, эволюция, современность. М.: Сашко, 2000, 528 с.

 $\Pi P U oldsymbol{M} A K A HACTACUЯ A ЛЕКСАНДРОВНА$  — магистрант юридического факультета, Сургутский государственный университет, Россия.

УДК 343.9

В.В. Купин

## ОРГАНИЗАЦИЯ ПЛАНИРОВАНИЯ РАССЛЕДОВАНИЯ УБИЙСТВ

В статье рассматриваются вопросы совершенствования подхода организация планирования расследования убийств. Рассматриваются принципы организации и планировании расследования преступлений. Уделено внимание не только традиционным принципам, но и спорным, отмечаемым не всеми авторами.

**Ключевые слова:** криминалистика, организация планирования расследования убийств, следователь, преступление, деятельность.

Успех раскрытия и расследования убийств, во многом определяется тем, как следователь, опираясь на знание методов расследования преступлений, организует первоначальный этап расследования.

В.Д. Зеленский пишет, что планирование представляет собой умственную деятельность по выбору сил, средств расследования, распределения их в пространстве и времени [1].

Планирование, С.И. Грицаев рассматривает, как «метод организации расследования и выполняет функции по определению наиболее оптимальных способов достижения поставленных целей путем наиболее эффективного распределения и использования средств, времени и сил, привлечения в случае необходимости дополнительных ресурсов» [2].

На начальном шаге следствия правонарушений как правило находят решение последующие задачи: ставится сам факт совершения убийства, обнаруживаются соучастники. Поэтому возраст свойство верной компании расследования только на первоначальном этапе следствия, поскольку разрешенные оплошности и недостатки, иногда нелегко, а временами нельзя перевоспитать на следующих шагах расследования.

Необходимо отметить, что наиболее эффективной организационной формой, обеспечивающей раскрытие и расследование преступлений рассматриваемой категории, является, на наш взгляд, следственно-оперативная группа. Подобное структурное формирование вообще, как правило, должно создаваться для раскрытия серии тяжких и особо тяжких преступлений, особенно представляющих большую общественную опасность, совершенных способом, опасным для жизни и здоровья посторонних лиц, для расследования многоэпизодных тяжких и особо тяжких преступлений при наличии значительного количества потерпевших, большого объема работы по сбору доказательственной базы, требующей постоянного оперативного обеспечения [3].

В.В. Прудников считает, что план расследования должен состоять из следующих разделов: «обстоятельства, подлежащие установлению (кроме установленных на месте убийства или обнаружения трупа), общие вопросы подлежащие выяснению, перечень следственных действий, следственные версии, следственно-оперативные мероприятия, сроки выполнения и исполнения, меры по нейтрализации» [4].

Осуществить обоюдный власть за исполнением абсолютно всеми соучастниками присвоенных на себе обещаний по производству следственных и сыскных усилий. Для следствия сложных правонарушений, т.к., убийств законченных по найму, или ОПГ формируется следственно-оперативная группа, общим указом управления органа заблаговременного расследования и руководителя органа внутренних задевал (полиции). Ее состав, обычно, врубаются более известные следователи, эксплуатационные труженики угрозыска, владеющие нужным экспериментом по раскрытию исходной группы правонарушений. В группу, постепенно включаются профессионалы нужного профиля, а временами и прокурор-криминалист, какой работая в составе следственно-оперативной категории сможет участвовать в проведении срочных следственных действий - осмотре место конфликта, предложении помощи следователю сообразно средств для отыскания отпечатков правонарушения, материальных доказательств, их фиксации, изъятии, упаковке, в назначении тяжебных экспертиз, другой поддержки.

Руководство по расследованию дела должно быть сконцентрировано в руках следователя, возглавляющего следственно оперативную группу и принявшего дело к своему производству. К нему должна поступать вся без исключения информация, том числе добытая оперативным путем [5].

Взаимодействие следователей в рамках следственно-оперативной категории должно содержать: всеобщее планирование следствия и оперативно-розыскной деловитости — в том числе исследование

<sup>©</sup> Купин В.В., 2017.

Научный руководитель: *Швец Сергей Владимирович* – доктор юридических наук, доцент, Кубанский государственный аграрный университет, Россия.

версий и событий по их проверке; взаимный обмен будущей исходными, ее социальный анализ; изучение иных, похожих по объекту посягательства, способу совершения, другим инцидентам преступлений с мишенью установления их связи с расследуемым занятием.

Служба следственно-оперативной группы обязана быть организована по целому общему плану. Хотя это не предотвратит ее соучастникам владеть собственные свои планы расследования точных моментов криминальной деловитости. С учетом высказанных в литературе рекомендаций об очередности следственных действий, при планировании расследования по делам рассматриваемой категории следственные действия, на наш взгляд, целесообразно проводить в определенной последовательности в целях эффективного получения криминалистически значимой информации [6].

Прежде всего проводятся следственные действия, неотложность которых диктуется исключительными обстоятельствами, которые провести в иное время будет невозможно. Промедление может привести к утрате доказательств, скажем, отпечатков пальцев рук, отпечатков следов от обуви рядом с трупом, осмотр места происшествия, задержание подозреваемых, и т.д.;

Исходя из следственной практики: у следователей довольно часто возникают затруднения и вопросы, которые нужно ставить пред с судебно-баллистической экспертизой по пулям, гильзам, выисканным на месте происшествия, по отпечаткам выстрела, которые остаются на теле и одеже мертвого. Также возникают трудности при назначении подобных экспертиз как фоноскопическая, одорологическая, генотипоскопическая и кое-каких иных— более сложных. Знамениты эпизоды, особенно среди следователей, имеющих маленький опыт следственной работы, машинного переписывания абсолютно всех вопросов из ссылочного пособия, порядочная часть каких, очевидно по материалам дела, не обусловлена необходимостью. Тут помощь следователя-криминалиста особенно очень важна, так как в значительной степени упрощает работу, содействует быстрейшему производству экспертизы.

В неких вариантах следователи-криминалисты, выезжая для предложения помощи следователю, изготовляют более сложные следственные усилия собственно, а следователи находятся и при всем этом и проделывают их указания.

При планировании определяют цели и задачи следственного действия; осматривают вопросы, вразумительные решению по ходу его производства; увязывают место и время его исполнения; при необходимости ставятся специфические черты работы СОГ, включая размещение обязанностей, обеспечение связи между членами группы, избирают технико-криминалистические средства, предполагаемые применять при создании следственного действия и фиксации его результатов, и т.д.

Умелое, рациональное использование сил и возможностей следователей и сотрудников органов дознания, применение ими в ходе раскрытия и расследования преступлений наиболее эффективных приемов и методов должны осуществляться как планомерный, упорядоченный процесс - это будет способствовать повышению раскрываемости преступлений, подследственных органам внутренних дел.

#### Библиографический список

- 1. Зеленский В.Д. Основные положения организации расследования преступления: монография. Краснодар, КубГАУ, 2012. С. 76.
- 2. Грицаев С.И. Организационные функции следователя: криминалистический аспект: монография. Краснодар, КубГАУ, 2016. С, 36.
- 3. Ооржак А.С. Взаимодействие следователей прокуратуры с работниками органов дознания при расследовании умышленных убийств: Лис. ... к.ю.н. Казань. 1989. С. 44.
- 4. Прудников В.В. Понятие и структура планирования расследования преступлений: Проблемы организации расследования преступлений / Материалы Всероссийской научно-практической конференции в КубГАУ 21-22 сентября 2006 г. Краснодар, КубГАУ, 2006. С. 139-140.
- 5. Улимаев Р.Ю. Следственно-оперативные группы: правовой статус, организация и деятельность: Дис. ... к.ю.н. М., 2002. С. 59.
- 6. Меретуков Г.М. Криминалистически значимая информация как источник формирования доказательств (теория и практика): монография. Краснодар, КубГАУ, 2011. С. 81-101.

*КУПИН ВЛАДИМИР ВЛАДИМИРОВИЧ* – магистрант кафедры криминалистики, Кубанский государственный аграрный университет, Россия.

УДК 347

Н.Ю. Лабурина

# ИСТОРИЧЕСКОЕ РАЗВИТИЕ КОНСТРУКЦИИ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

Данная работа посвящена исследованию правовой конструкции договора возмездного оказания услуг в историческом аспекте. В ней рассматриваются периодизация развития договора возмездного оказания услуг.

**Ключевые слова:** платные образовательные услуги, договор возмездного оказания услуг, гражданско-правовые отношения, исполнитель, заказчик, образовательное учреждение, физическое лицо, юридическое лицо, учредитель, предпринимательская деятельность, потребитель, зашита прав.

Договор возмездного оказания услуг является на первый взгляд договором, который не может быть сложным для понимания, однако в действительности договор вызывает многочисленные вопросы о самой его правовой сущности, о необходимости выделения такого договора в гражданском праве и о четких границах его практического применения. Чтобы ответить на данные вопросы обратимся к историческому развитию обязательств по оказанию услуг и начнем с римского права.

В римском праве обязательство об оказании услуг именовалось locatio-conductio operarum и делилось на предоставление за плату физического труда и предоставление духовной деятельности.

В российской дореволюционной цивилистике обязательства об оказании услуг в отдельный вид обязательств не выделялись. Тем не менее, некоторые ученые придерживались точки зрения о существовании договора об оказании услуг, например, известный юрист XIX в. Г.Ф. Шершеневич, классифицируя договоры по их цели, выделял договоры о предоставлении пользования чужими услугами, к которым в свою очередь он относил личный наем, возмездное оказание услуг, перевозку, доверенность, комиссию, поклажу, товарищество.

В юридической литературе советского периода ученые обосновывали необходимость самостоятельного выделения в системе гражданско-правовых обязательств обязательство об оказании услуг, причем природа данных обязательств не имела единого представления. Основываясь на нематериальном характере услуги, Е.Д. Шешенин сделал вывод, что предметом подрядных договоров являются результаты, воплощающиеся в товарах (вещах), а предметом договоров, порождающих обязательства по оказанию услуг, - результаты деятельности, не существующие отдельно от исполнителей и не являющиеся вещами. Согласно другому мнению, в любом возмездном договоре можно усматривать услугу одного контрагента и вознаграждение за нее со стороны другого. М.И. Брагинский предложил классификацию на договоры по производству работ и договоры по оказанию услуг, относя к последнему виду поставку, снабжение энергией и газом и т. д. Также существовали ученые с мнением, о том что нет оснований для выделения в отдельный самостоятельный вид обязательств договора об оказании услуг. Такой же точки зрения практически придерживался и законодатель СССР, поскольку в гражданском законодательстве 1961-1965 гг. договорные обязательства по оказанию услуг не выделялись и не подвергались систематизации. При всем при том в науке гражданского права продолжала существовать классификация обязательств, выделяющая обязательства о выполнении работ и обязательства об оказании услуг. Таким образом, обязательства об оказании услуг существовали как de lege ferenda.

С реформой гражданского законодательства, а именно принятием части первой ГК РФ у законодателя проявилась новая позиция в части регулировании такого юридического термина, как услуга и отношений по возмездному оказанию услуг в целом. Категория услуг получила правовое подтверждение в ст. 1, 2, 107, 128, 132, 138, 167, 397, 424, 426 ГК РФ. Анализируя вышеуказанный перечень статей следует отметить, что основополагающей является статья 128 ГК РФ, выделившая услугу в качестве объекта гражданских прав.

С введением части второй ГК РФ услуга получила свое дальнейшее законодательное регулировани е в главе 39 ГК РФ "Возмездное оказание услуг", содержание которой следует признать достижением российской цивилистической мысли (А.Ю. Кабалкин, О.А. Красавчиков, В.А. Ойгензихт, Ю.Х. Калмыков, В.П. Мозолин, Л.Ф. Фархутдинов, В.А. Язев). Тем не менее вопросов осталось много, поскольку в ГК РФ определение услуги отсутствует, а содержащиеся в ряде принятых позже законодательных актов легальные разъяснения соответствующей правовой категории, как справедливо отмечает М.И. Брагинский, существенно различаются между собой.

<sup>©</sup> Лабурина Н.Ю., 2017.

В главе 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг» содержится всего 5 статей, что явно недостаточно для эффективного регулирования весьма разнообразных отношений по возмездному оказанию услуг. Именно это обстоятельство обусловило необходимость применения к договору возмездного оказания услуг общих положений о бытовом подряде, если это не противоречит специальным правилам о возмездном оказании услуг, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг (ст. 783 ГК РФ)

Недостаточность норм главы 39 восполняется также нормами федеральных законов и иных правовых актов, посвященным отдельным видам деятельности по оказанию услуг, к которым согласно п.2 ст. 779 ГК РФ относятся: услуги связи, медицинские, ветеринарные. Аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию. Особое место в правовом регулировании отдельных видов услуг занимают Правила оказания услуг, утверждаемые Правительством РФ.

На отношения по оказанию услуг распространяется действие ФЗ РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», который регулирует не отдельные виды услуг, а определенную совокупность общественных отношений по оказанию услуг. Под его действие подпадают отношения по оказанию услуг, возникающие между организацией или индивидуальным предпринимателем и потребителем — гражданином, имеющим намерение заказать или приобрести либо заказывающим, приобретающим или использующим услуги исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Так оказание платных образовательных услуг регулируется постановлен ем Правительства № 706 от 15.08.2013 г. которое было принято в связи с появлением ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» № 273-ФЗ от 29.12.2012г. Следует отметить, что платные образовательные услуги претерпели ряд законодательных изменений, до принятия постановления Правительства № 706 от 15.08.2013г. действовало постановление Правительства № 505 от 05.07.2001г. Действующие правила оказания платных образовательных услуг ввели такие понятия как "недостаток платных образовательных услуг", "существенный недостаток платных образовательных услуг", расширили перечень сведений, которые должны быть прописаны в договоре, у исполнителя появилась возможность расторжения договора в одностороннем порядке.

Создание нормативно-правовой модели договора возмездного оказания услуг оказало положительное воздействие на урегулирование объективно существующих отношений.

Определяя значимость главы 39 ГК РФ, можно подчеркнуть, что нормы о договорах возмездного оказания услуг в настоящее время представляют собой правовой институт, хотя еще не так давно возможность признания таковым этой совокупности норм являлась дискуссионной.

Руководствуясь ст. 783 ГК РФ о том, что к положениям о договоре возмездного оказания услуг применяются общие правила о подряде, требуется отметить, что качество услуг определяется по тем же правилам, что и к работе в договоре подряда.

Оценивая устойчивую тенденцию расширения сферы услуг, а также приобретение ею в современной экономике статуса товара и основываясь на имеющихся научных концепциях, законодатель сделал, на наш взгляд, верный шаг в направлении формирования нормативно-правовой модели договоров возмездного оказания услуг, уже распространенных в гражданском обороте, а также тех, которые пока не имеют широкого применения в российском бизнесе услуг, но несомненно получат свое развитие.

#### Библиографический список

- 1.Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-Ф3 (р ед. от 29.06.2015) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, № 5, ст. 410.
- 2.Постановление Правительства РФ от 15.08.2013 № 706 «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг» // Собрание законодательства РФ, 26.08.2013, № 34, ст. 4437.
- 3. Гражданское право: учебник для СПО / И. А. Зенин. 17- е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2016. 655 с. Серия: Профессиональное образование.
  - 4. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. -М., 1999. С. 226-227.
  - 5. Шершеневич Г.Ф. Учеб. русского гражданского права (по изданию 1907 г.). -М., 1995. С. 316.
- 6.Шешенин Е.Д. Общие проблемы обязательств по оказанию услуг // Вестник МГУ. С ер. 11. "Право". 1983. № 1 С 63
- 7.Ш еш енин Е.Д. Классификация гражданско-правовых обязат ельств по оказанию услуг // Гражданское право и сфера обслуживания. -Свердловск, 1984. С. 42-44.
  - 8. Куник Я. А. Кредитные и расчетные отношения в торговле. М., 1970. С. 14.
  - 9. Брагинский М.И. Общее учение о хозяйственных договорах. -Минск, 1967. С. 34-36.
  - 10. Кабалкин А.Ю. Сфера обслуживания: гражданско-правовое регулирование. -М., 1972. С. 38-48.

ЛАБУРИНА НАТАЛЬЯ ЮРЬЕВНА – магистрант, ЧОУ ВО ОИ ВПШ), г. Москва, Россия.

УДК 340

А.Н. Кириленко, А.А. Кальгина

#### ОТЛИЧИЕ МАТЕРИАЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В ТРУДОВОМ ПРАВЕ ОТ ИМУЩЕСТВЕННОЙ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ) ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Юридическая ответственность считается властно-принудительным методом воздействия на субъектов правоотношения. Частноправовой подход к ответственности проявляется во взаимоотношениях сторон трудового правоотношения и вытекает из трудового договора с их участием (в этом смысле ответственность сторон по отношению друг к другу является договорной, поскольку возникает в рамках трудового правоотношения, а не только из одного факта причинения вреда или совершения проступка). Публично-правовой подход стоит рассматривать за пределами индивидуальных трудовых отношений, когда ответственности подвергаются совокупный работник (профессиональный союз) и совокупный работодатель (объединение работодателей) как субъекты соответствующих коллективных отношений за невыполнение или ненадлежащее выполнение своих обязанностей, вытекающих из реализации принципа социального партнерства.

**Ключевые слова:** материальная ответственность, имущественная ответственность, отграничение материальной ответственности, трудовые отношения, возмещение ущерба, работник, работодатель.

В соответствии с правовой доктриной, материальная ответственность, являясь внутренней ответственностью сторон уже существующего трудового договора, относится к виду компенсационной ответственности. Задача такой ответственности возмещение ущерба, причиненного одной стороной трудового договора другой стороне в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами (ст. 232 ТК РФ).

Согласно ст. 1 ТК РФ правовое регулирование отношений, связанных с материальной ответственностью работников и работодателей в сфере труда является одной из основных задач трудового законодательства. Но, несмотря на то, что условия материальной ответственности определяются федеральными органами государственной власти (ст. 6 ТК РФ), данная ответственность может возникнуть только в рамках трудовых правоотношений, связывающих стороны трудового договора.

Таким образом, материальная ответственность это основанная на нормах трудового права обязанность одной стороны трудового договора возместить причиненный ущерб, причиненный другой стороне этого договора.[1]

В зависимости от того, кем был нанесен ущерб, различают материальную ответственность работника и работодателя. В соответствии со ст. 21 и ст. 22 ТК РФ работник имеет право на возмещение вреда в связи с исполнением трудовых обязанностей, а также на компенсацию морального вреда. Работодатель же вправе привлечь работника к материальной ответственности за нарушение работником трудовой обязанности, так как данная обязанность корреспондирует определенному праву работодателя по трудовому договору, и, следовательно, обязанность по возмещению причиненного ущерба является взаимной обязанностью сторон трудового правоотношения. Стороны могут конкретизировать условия материальной ответственности в трудовом договоре или заключенном в письменной форме соглашением.[2]

Однако, как говорит ст. 232 ТК РФ, договорная ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, а работника перед работодателем выше, чем это предусмотрено ТК РФ или иными федеральными законами. Тем самым ТК РФ учел специфику отношений работника и работодателя, в которых работодатель выступает экономически и организационно более сильной стороной, и, значит, работнику требуется особые гарантии защиты. Отсюда и следует различие в объеме ответственности, а именно: работник по общему правилу несет ограниченную ответственность, в то время как работодатель полную. В этом смысле, материальной ответственности в трудовом праве присущи как диспозитивность гражданского права, в результате проявления которой стороны могут сами определять условия договора и повышать ответственность для работодателя, так и черты императивного публичного права, проявляющиеся в невозможности повышения пределов ответственности для работника.

Несмотря на то, что права и обязанности сторон трудового договора регулируются только в период его действия, отношения по материальной ответственности за ущерб, причиненный стороной договора во время его действия, не прекращаются и после расторжения или окончания срока договора (ч. 3 ст. 232 ТК

<sup>©</sup> Кириленко А.Н., Кальгина А.А., 2017.

РФ). Объясняется это тем, что, хотя основания материальной ответственности возникают в период существования трудового договора (т.е. в рамках трудовых отношений), однако для восстановления нарушенных прав может понадобиться определенное время, поэтому отношения по материальной ответственности могут существовать и после прекращения трудового договора. Тем самым обязанность одной из сторон на возмещение вреда сохраняется и после расторжения трудового договора и может быть реализована посредством судебного решения о ее исполнении. Однако только компенсационной составляющей функции материальной ответственности не исчерпываются. Наряду с ней, материальной ответственность выполняет восстановительную, гарантийную и стимулирующую функции [3].

Материальной ответственности по нормам трудового права, несомненно, присущи некоторые отличительные признаки. Среди них обычно называют субъектов причинения ущерба, основания, размер материальной ответственности и порядок возмещения ущерба. В основном суть этих различий сводится к следующему:

- 1. Особый субъектный состав.
- 2. В отличие от гражданского права, в трудовом праве при определении ущерба учитывается, по общему правилу, только прямой действительный ущерб.
- 3. По-разному в трудовом и гражданском праве решается вопрос о пределах сумм, подлежащих взысканию. В трудовом праве общим правилом является ограниченная материальная ответственность работника.
- 4. По трудовому праву допускается взыскание ущерба по распоряжению работодателя как одной стороны трудового правоотношения без согласия работника как другой стороны этого договора [4].

Особый интерес представляет исследование, проведенное П. Р. Стависским, специально посвященное проблемам материальной ответственности в трудовом праве. Указанный перечень отличий он дополнил еще четырьмя:

- 1. В отличие от гражданского права, пределы материальной ответственности в трудовом праве дифференцированы, в зависимости от формы вины работника.
- 2. В гражданском праве, при совместном причинении вреда применяется солидарная ответственность. В трудовом праве общим видом является долевая ответственность.
  - 3. В трудовом праве существует презумпция невиновности работника.
- 4. В отличие от трехлетнего срока установленного для защиты прав в гражданско-правовых отношениях, в трудовом праве для привлечения работника к материальной ответственности установлены иные сроки [5].

Гражданско-правовая ответственность — это меры государственного принуждения должника к исполнению принятой на себя обязанности в натуре. Поэтому, что касается гражданско-правовой договорной ответственности, то отличия между такой ответственностью и материальной ответственностью в рамках трудового договора в том, какую роль играет причинение имущественного вреда в том и другом случае.

Важным вопросом является и размер возмещения вреда. В широком смысле вред – это всякое умаление охраняемого законом блага, а само это благо может быть как личным, так и имущественным. Но Трудовой кодекс говорит не о вреде, а об ущербе, и, тем не менее, трудовое законодательство не дает общего определения понятия ущерба. В связи с этим при определении понятия ущерба следует учитывать положения ст. 15 ГК РФ, в которой дается определение убытков, подлежащих возмещению, в частности, в случае причинения ущерба имуществу.

Разъясняя данную ситуацию Ю. А. Михайленко утверждает, что работодатель не возмещает упущенную выгоду, в противном случае следует употреблять термин «убытки», охватывающий и ущерб и неполученные доходы. [6] Кроме того, Ю. А. Михайленко обращает внимание на исключительный случай возмещения работодателем упущенной выгоды работнику в соответствии со ст. 234: «Работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться». Но в данном случае представляется более верной позиция Ю.П. Орловского, который говорит об ущербе, причиненном работнику в связи с незаконным лишением его возможности трудиться, что привело к неполучению им заработка или могло привести. В этом случае работник имущественно ущерба не понес, т.к. не использовал свою возможность к труду. Наоборот, ущерб в этой ситуации терпит работодатель, который оплатит не произведенный труд. Здесь речь идет скорее о компенсации морального вреда причиненного работнику, путем лишения его возможности трудиться. Следовательно, нет оснований считать такой неполученный доход работника имущественной выгодой. Помимо функций компенсационного и восстановительного характера, присущих материальной ответственности в трудовом праве, гражданско-правовая ответственность несет на себе еще и штрафную функцию (состоит во взыскании с правонарушителя штрафной санкции в пользу потерпевшего независимо от понесенных убытков (штраф или пени за просрочку исполнения договора).

Таким образом, материальная ответственность обладает, во-первых, признаками, свойственными всем видам юридической ответственности; во-вторых, признаком, присущим только тем видам ответственности, которые носят возместительный характер (как ответственность за нарушение обязательств по гражданскому законодательству); в-третьих, признаками, свойственными только этому виду ответственности. А значит, основания, порядок применения и последствия будут отличаться как от других видов юридической ответственности, так и аналогичной ответственности, но в и иной отрасли права. Именно по этому так важно различать какая именно ответственность будет адекватна тому или иному случаю.

Необоснованное увеличение количества видов юридической ответственности в области трудовых отношений, что далеко не соответствует реальной действительности, есть не что иное, как юридический нонсенс. Это подчеркивает непоследовательность научных взглядов данного исследователя, влекущую неопределенность его позиции, которая, в силу этого, объективно не может быть принята во внимание в качестве доказательства того факта, что ответственность в трудовом праве является видом юридической ответственности. Важно обратить внимание на то, что в традиционных перечнях видов юридической ответственности, определяемых теоретиками права, ответственность в трудовом праве отсутствует. Не предусмотрена она и трудовым законодательством, так как не упоминается в ст. 419 ТК РФ. Признанию ответственность в трудовом праве видом юридической ответственности не способствует и вышеприведенное ее понятие, которое нельзя считать достаточно полным, так как в нем не отражены признаки, характерные и необходимые для любой дефиниции отраслевой ответственности. Не формулируются и не анализируются они и в науке трудового права. В связи с этим весьма затруднительно говорить о ответственность в трудовом праве как о виде юридической ответственности. Ведь совокупность признаков, отражающая специфические особенности правовой регламентации любого вида правовой ответственности, подчеркивает различие этих видов между собой, тем самым выделяя каждый из них в качественно отдельный, самостоятельный вид юридической ответственности. В отличие от ответственностьи в трудовом праве, такие признаки выявлены учеными-трудовиками, например, у материальной ответственности сторон трудового договора, которые указывают на ее самостоятельный характер, дающий основание признать эту ответственность видом юридической ответственности.

Вместе с тем в общетеоретической литературе выделяется значительно расширенный комплекс негативных последствий, в котором имеются и другие, ранее не отмеченные лишения для правонарушителя. Так, Н.И. Матузов и А.В. Малько пишут, что «в практическом плане юридическая ответственность может выражаться для правонарушителя в виде наступления нежелательных (отрицательных) последствий материального, морального, личного, организационного, физического характера (лишение или ограничение свободы, исправительные работы, конфискация имущества, штраф, арест, лишение права занимать определенные должности, смертная казнь) [7]. Безусловно, обилие в теории права вышеизложенных взглядов обогащает научные познания о такой сложной категории как юридическая ответственность, но, как видно, они существенно отличаются друг от друга, что подчеркивает отсутствие в правовой науке единого мнения о видах негативных последствий, наступающих для виновного в нарушении норм права. Эти отличия связаны с многочисленностью видов этих последствий; установлением неодинаковых по своему количественному составу их перечней (у одного автора - два, у другого - три, у третьего - пять последствий); включением в перечни различных видов лишений; отсутствием в большинстве случаев их конкретизации; отождествлением лишений личного и организационного характера; различным пониманием одних и тех же последствий, претерпеваемых нарушителем закона. Данное положение говорит о неоднозначности понимания теоретиками права характера негативных лишений, которые должен понести правонарушитель. Это ведет к смешению и неопределенности содержания понятий этих лишений, что препятствует проведению их четкого деления на определенные виды. Сказанное указывает на условность всех вышеприведенных перечней лишений, в силу чего характер этих последствий не может служить эффективным критерием их классификации, а тем более быть основанием для установления каких-либо видов правовой ответственности. Поэтому не случайно в общетеоретической науке, где юридическая ответственность подразделяется на виды по самым различным основаниям, не предпринимаются попытки выделить в качестве разделительного признака характер наступающих для правонарушителя последствий. В связи с этим вряд ли возможно использовать характер лишений и для определения видов отраслевой ответственности, как это делают авторы трудоправовой ответственности. За исключением сторонников этой ответственности, в отечественной науке трудового права не был высказан подобный подход к определению видов ответственности, хотя характер лишений, наступающих для правонарушителя, не был оставлен без внимания. Так, еще в начале 80-х гг. прошлого века, В.Н. Смирнов писал, что при совершении гражданином правонарушения у него появляется обязанность «претерпеть ущерб личного, организационного или имущественного порядка» [8]. Сегодня на характер лишений, претерпевающих виновным, также обращает внимание А.В. Гребенщиков, который определяет ответственность в трудовом праве как «обязанность лица - участника трудовых и связанных с ними отношений претерпевать неблагоприятные последствия личностного, организационного или имущественного характера».

Очевидно, что эти ученые так же, как и сторонники ответственности в трудовом праве, рассматривают ответственность через обязанность правонарушителя претерпеть лишения организационного, личностного и имущественного характера. Однако они не сочли возможным и необходимым использовать характер последствий в качестве критерия определения соответствующих видов отраслевой ответственности, родовой категорией по отношению к которым была бы так называемая ответственность в трудовом праве. К тому же, как уже было показано, ответственность в трудовом праве не может быть ни самостоятельным видом юридической ответственности, ни общей (родовой) категорией трудового права, в связи с чем ее реализация в рамках единого трудового правоотношения просто невозможна. Поэтому его личностными, организационными и имущественными признаками ответственности в трудовом праве обладать не в состоянии, что исключает возможность согласиться с предположением сторонников ответственности в трудовом праве о существовании ее трех видов в зависимости от характера санкций: дисциплинарной (личностной), материальной (имущественной), организационной.

В итоге, обобщая все изложенное выше, следует констатировать, что концепция ответственности в трудовом праве неадекватна сложившимся в сфере трудовых отношений реалиям, связанным с правовым регулированием ответственности сторон трудового договора, страдает отсутствием ясности и четкости содержания этого понятия, недостаточно аргументирована ее сторонниками.

Поэтому в настоящий момент нет ни теоретических, ни практических предпосылок, объективно вызывающих потребность выделения в трудовом праве нового вида юридической ответственности, в качестве которого предлагается искусственно сконструированная, абстрактная модель ответственности в трудовом праве.

#### Библиографический список

- 1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. от 21.07.2014) // Российская газета. -1993.-25 декабря.
- 2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ в ред. от 28.03.2017 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации (СЗ РФ).
- 3. Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001 N 197-Ф3 (в ред. от 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 3.
  - 4. Комментарий к ТК РФ / Под ред. Ю. П. Орловского М. -2014
  - 5. Хохлов Е. Б. Курс российского трудового права. Т. 1- СПб..- 2016.
  - 6. Лушникова М. В., Лушников А. М., Очерки теории трудового права. Санкт-Петербург, -2016.
  - 7. Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: учебник.- М.,-2014.
  - 8. Лебедев В. И. Правовые проблемы укрепления российской государственности Ч. 12. Сб. статей -Томск-2012.
  - 9. Смирнов В.Н. Внутренний трудовой распорядок на предприятии. Л., -1980.
  - 10. Стависский П. Р. Проблемы материальной ответственности в советском трудовом праве. М., 2015.
  - 11. Маврин С. П., Хохлов Е. Б. Трудовое право России Учебник-М.-2012.
  - 12. Хрусталев Б. Ф. Ответственность в трудовых отношениях -СПб., -2010.

*КИРИЛЕНКО АЛЕКСАНДРА НИКОЛАЕВНА* – магистрант, Одинцовский филиал «Московского государственного института международных отношений (университет) Министерства иностранных дел Российской Федерации», Россия.

KAЛЬГИНА АЛЕКСАНДРА АЛЕКСАНДРОВНА — кандидат юридических наук, Одинцовский филиал «Московского государственного института международных отношений (университет) Министерства иностранных дел Российской Федерации», Россия.

УДК 343.1

И.И. Захватов

### ДОСУДЕБНОЕ СОГЛАШЕНИЕ В УСЛОВИЯХ НАШЕЙ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ

В статье рассматриваются некоторые плюсы и минусы принятого закона о досудебном соглашении. Проблемы при его заключении для обвиняемого в условиях нашей действительности. А также особая выгода для стороны обвинения, как в экономическом, так и репутационном смыслах.

**Ключевые слова:** Досудебное соглашение, сделка, прокурор, расследование, ходатайство.

Федеральный закон о внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовнопроцессуальный кодекс Российской Федерации был принят 29.06.2009 г., где появилось такое понятие, как досудебное соглашение о сотрудничестве в уголовном процессе.

Впервые в нашей стране ввелось такое понятие как досудебное соглашение и выглядит оно как некое послабление для преступников. Конечно преступники (подозреваемые, обвиняемые) и раньше договаривались со следственными органами. Но если раньше это было не более устной договорённости, где сторонам приходилось так сказать "верить на слово" друг другу, о том что подозреваемый или обвиняемый будет сотрудничать со следствием и будет давать правдивые показания против других возможных участников преступления, например против организатора преступного сообщества, в которое подозреваемый или обвиняемый входили, будучи тогда вне поля зрения для правоохранительных органов. То сейчас все эти посылы для сотрудничества со следствием узаконены.

Сам этот процесс выглядит как некое процессуальное сотрудничество суда и сторон. Конечно, прежде всего, это соглашение важно для сторон. Но стоит рассмотреть все плюсы и минусы этого договора.

Согласно закону гражданин, может заключить досудебное соглашение о сотрудничестве при отсутствии отягчающих обстоятельств и при наличии смягчающих обстоятельств, таких как: явка с повинной; помощь в раскрытии преступления; изобличение соучастников и помощь в розыске имущества добытого преступным путем. Он может полагаться на то, что будет осужден на срок, который не превышает половину самого строго наказания. То есть если инкриминируемой статьей предусмотрено пожизненное лишение свободы, то этот вид наказание возможно не будет применен, а это не плохой стимул для граждан совершивших преступление.

По закону заключение этой сделки не обязательно, но возможно (ст.317.1 п.2). Ходатайство составляется и подается на имя прокурора, через следователя (УПК РФ 317.1-317.3). На его рассмотрение дается трое суток как следователю, через которого будет передано ходатайство прокурору, так и самим прокурором. На этом этапе в удовлетворении ходатайства может быть отказано либо следователем, либо прокурором, но отказ всегда должен быть обоснован. Постановление следователя об отказе может быть обжаловано, как самим обвиняемым, так и его адвокатом (защитником) у руководителя следственного органа. А постановление об отказе, которое выносит прокурор, может быть обжаловано выше перечисленными лицами и так же самим следователем, у выше стоящего прокурора. Сделка будет возможна при наличии следующих условий: предъявлено обвинение или объявлено в подозрении; следственные органы должны нуждаться в помощи подозреваемого или обвиняемого; ходатайство о досудебном соглашении со следствием подано добровольно. Прокурор в случае удовлетворения ходатайства должен будет объяснить подозреваемому /обвиняемому весь смысл и последствия подписания этого соглашения, в том числе последствия, которые возникнут при нарушении его условий, а также все послабления, на которые он может рассчитывать после оглашения приговора. Кроме стандартных пунктов, которые указываются в любом юридическом документе, как-то место и время подписания, сведения которые идентифицируют участников сделки и т.д., в типовом досудебном соглашении должны быть указаны; вменяемая статья за преступное деяние; полное описание преступления (кто, когда, где, как, с кем или с чем и что сделал); обязательства, которые будут возложены на обвиняемого в интересах правосудия; ожидаемое снисхождение суда при оглашении приговора. Никой гарантии при этом не дается, ведь последнее слово будет за судом, который будет рассматривать дело и вправе давать оценку всем показаниям. И не исключено что они могут быть восприняты как ложные.

<sup>©</sup> Захватов И.И., 2017.

Научный руководитель: *Корнуков Владимир Михайлович* – доктор юридических наук, профессор, Тольяттинский государственный университет, Россия.

В условиях нашей действительности само досудебное соглашение немного не похоже на соглашение как таковое, скорее похоже на взаимодействие, которое согласуется. Ведь цель прокуратуры и следствия - это получить как можно больше информации о преступлениях, которые нераскрыты, а так же о тех преступлениях и лицах их совершивших, которые органам правопорядка пока неизвестны. При этом отпадает нужда проводить более тщательное расследование, а это экономит и время и средства. Состязания в зале суда тоже перестают быть актуальными, ведь стороны уже обо всем договорились, ни неся при этом никаких репутационных рисков. В довесок в договор о досудебном соглашении прокурор может включить пункт о возмещении ущерба потерпевшей стороне.

А вот цель обвиняемого более призрачна — это смягчение наказания путем уменьшения срока или и того лучше быть условно осужденным нежели реально или как минимум выгадать себе менее тяжкую статью. Но риск велик, ведь при соглашении он мог выдать крупных авторитетных преступников, а в случае реального наказания обвиняемому придется его отбывать на общих условиях, где все равны и особого надзора за ним не будет.

Прокурор может принять решение об аннулировании договора согласно ст. 317.4 п.5 УПК РФ, если обвиняемый, который заключил досудебное соглашение, не способен детально проинформировать ни о каких других правонарушениях, помимо тех, что совершил он сам. Но если все же информация была ценная, то дело будет переведено в отдельное производство (УПК РФ стт.154, 317.4), а все постановления следователя и прокурора совместно с ходатайствами обвиняемого и самим соглашением будут приобщены к делу. После завершения расследования прокурор должен проверить, как выполнялись обязательства, которые взял на себя обвиняемый согласно заключенному договору и уже после подготавливает ходатайство о проведении слушаний в особом порядке (ст.316 УПК РФ), а копию направляется обвиняемому с помощью адвоката. Во время слушаний судья, рассматривает материалы дела и проверяет законность и аргументированность заключённой сделки, оглашает приговор в соответствии с действующим законодательством.

Согласно статистике наша страна 2-ая после США по количеству людей отбывающих наказание, где применяется практика досудебного соглашения. Широкое применение этой практики может в какойто степени решить проблему с переполненными исправительными учреждениями, ведь по замыслу этого закона граждане, имеющие проблемы с законом и попавшие под следствие, которые содействуют расследованию более серьезных преступлений, могут получить условный срок, взамен реальному. Так же досудебное соглашение помогает быстрее раскрывать преступление, расследование не длится столь долго и не становится таким затратным для бюджета. А это немало важно в условиях экономического кризиса, так как сэкономленные средства можно сохранить в бюджете, либо часть этих средств выплатить сотрудникам, дабы поощрить их за выполнение быстрой и качественной работы, замотивировав их еще больше, а сэкономленное время направить на расследование других уголовных дел.

#### Библиографический список

- 1. Головинская И.В., Головинский М.М. Особенности практики применения норм Главы 40.1 УПК РФ (к пятилетию введения института досудебного соглашения о сотрудничестве) // Вестн. Владимирского юр. ин-та. -2014. № 2. С. 92-97.
- 2. Нехороших М.Е. Некоторые проблемы правового регулирования досудебного соглашения о сотрудничестве [Электрон. ресурс] // Обвинение и защита по уголовным делам: исторический опыт и современность. 2015. С. 659–668. URL: http://www.law.edu.ru/script/cntsource.asp?cntID=100156771 (дата обр.: 11.03.2016)
- 3. Ковалёв Р.Р. Правовое регулирование досудебного соглашения о сотрудничестве на стадии предварительного расследования: дис. канд. юрид. наук. М., 2014.
- 4. Кириллова Н.П. Назначение наказания в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве и в случае его нарушения // Изв. высш. учеб. заведений. Правоведение. 2009. № 6 (287). С. 203–208.
- 5. Шаталов А.С. Принятие судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве: правовая регламентация, проблемы, тенденции, перспективы // Уголовное судопроизводство: теория и практика; под ред. Н.А. Колоколова. М.: Юрайт, 2011.
- 6. Каретников А. Нужен ли особый порядок судебного рассмотрения уголовных дел в отношении лиц, заключивших досудебное соглашение о сотрудничестве? // Законность. 2013. N 10, 11.
- 7. Виницкий Л.В., Кубрикова М.Е. Актуальные вопросы института досудебного соглашения о сотрудничестве. М.: Юрлитинформ, 2015. С. 156.

 $3AXBATOB\ UГOPEBUY-$  магистрант, Тольяттинский государственный университет, Россия.

УДК 347

Е.А. Ацина

## ПРОБЛЕМЫ ОСПАРИВАНИЯ РЕШЕНИЙ СОБСТВЕННИКОВ МНОГОКВАРТИРНОГО ДОМА

В статье рассматриваются вопросы принятия решений общего собрания собственников многоквартирного дома, основания для признания такого решения недействительным. Приводится подробный анализ такого основания для отмены как фальсификация протокола общего собрания собственников многоквартирного дома. Предлагаются пути решения проблемы фальсификации протокола общего собрания.

**Ключевые слова**: Многоквартирный жилой дом, решение собственников многоквартирного дома, протокол общего собрания, фальсификация протокола общего собрания, обжалование решения общего собрания.

Решение собраний — это решения определенной группы лиц, которая полномочна на их принятие. С решением закон определяет наступление гражданско-правовых последствий, которые в свою очередь обязательны для всех лиц, которые принимали участие в данном собрании, но также и для тех, кто не участвовал, но имел на это право. К решениям собраний относятся решения коллегиальных органов управления юридического лица (собраний участников, советов директоров и т.д.), решения собраний кредиторов, а также комитета кредиторов при банкротстве, решения долевых собственников, в том числе решения собственников помещений в многоквартирном доме или нежилом здании, решения участников общей долевой собственности на земельный участок из земель сельскохозяйственного назначения [1].

В судебном порядке собственник в многоквартирном доме имеет право обжаловать решение принятое общим собранием, если такое решение нарушает нормы жилищного кодекса РФ (далее ЖК РФ), а также если он не принимал участие в этом собрании или голосовал против принятия такого решения. Более того, оспариваемым решением должны быть нарушены его права и законные интересы. Оспаривание происходит в порядке искового производства, путем подачи искового заявления в суд общей юрисдикции. Указанное выше исковое заявление подается в суд в течение шести месяцев со дня, когда указанный собственник узнал или должен был узнать о принятом решении [2]. Суд, в свою очередь, основываясь на совокупности всех представленных доказательств, принимает решение об удовлетворении или отказе в заявленных исковых требованиях. Но по данной категории дел большое значение, для принятия судебного решения, имеет тот факт, повлиял бы голос истца на принятое решение или нет, а также повлекли ли допущенные нарушения убытки собственники, являются ли они существенными.

Оснований для оспаривания решения существует большое количество, но в данной работе хотелось бы более подробно остановиться на таком основании как фальсификация протоколов общего собрания.

К сожалению, на сегодняшний день, указанная проблема является актуальной, более того, это очень распространенное явление. Основываясь на судебной практике можно прийти к выводу, что фальсификация осуществляется многими способами. Самый распространенный способ фальсификации это когда собрание на самом деле не проводилось, но существует протокол и решение, в данном случае путем составления протокола общего собрания был сфальсифицирован сам факт проведения такого собрания.

Под фальсификацией протокола общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме понимается искажение фактических данных. Она может проявляться в разных формах: внесение ложных сведений в протоколы; их подделка, подчистка, пометка другим числом и другое [3].

Анализируя правоприменительную практику можно сделать вывод, что сама фальсификация протокола общего собрания жильцов не составляет особого труда, однако, доказать это в суде весьма проблематично. В большинстве случаев причиной этого является пассивное поведение собственников помещений в многоквартирных домах.

Исходя из анализа судебной практики, можно определить ряд доказательств, которые подтверждают факт непроведение собрания и подложности протокола:

- приговором либо постановлением следственных органов, из которого усматривается подделка протокола4].
- показаниями свидетелей, которые пояснили суду, что о проведении собрания они не извещались, участия в нем не принимали [5];

<sup>©</sup> Ацина Е.А., 2017.

Научный руководитель: *Новокшонова Нина Александровна* – кандидат юридических наук, доцент, Челябинский государственный университет, Россия.

- подделкой подписи председателя, секретаря, собственников квартир в протоколе общего собрания собственников жилых помещений в многоквартирном домеб];
  - непредставлением суду подлинника протокола общего собрания [7];
- показаниями собственника жилого помещения, который пояснил суду, что подпись в протоколе выполнена не им, инициатором собрания он не выступал, собрание не проводил, участия в нем не принимал [8];
- представлением листа регистрации собственников, в котором не указана как дата составления, так и указания приложения, к какому собранию собственников и по каким вопросам он является [9].

Еще одной проблемой при решении данного вопроса является то, что отсутствует единообразная практика при рассмотрении данной категории дел. Как было сказано выше, при принятии данного решения суд исходит из того зависело ли принятие данного решения от голоса истца. В данном случае для того, чтобы суд удовлетворил заявленные требования необходимо привлекать других собственников в качестве соистцов или же допрашивать в судебном заседании в качестве свидетелей. Так как это, как правило, большое количество людей, то это делает осуществление процесса доказывания весьма проблематичным.

В юридической литературе существует мнение, что недобросовестное поведение организаций, осуществляющих управление многоквартирными домами, которое выражается в предоставлении недостоверной информации, введение в заблуждение и фальсифицированных доказательств должно быть наказано. В связи с этим на заседании президиума Экономического совета при Президенте России, министр строительства и жилищно-коммунального хозяйства России Михаил Мень предложил ввести уголовную ответственность за фальсификацию протоколов собраний собственников жилья [10, с.160-163].

В заключение хотелось бы отметить следующее. Указанные выше проблемы существуют и будут существовать, пока не будет должным образом проведено воздействие на управляющие компании. Данное воздействие возможно путем привлечения должностных лиц к административной или уголовной ответственности за фальсификацию протоколов общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме. Такой подход будет направлен на дисциплинирование участников рынка жилищно-коммунальных услуг и устранение нарушений прав потребителей - собственников квартир. Поскольку данный вопрос стоит очень серьезно, данные проблемы на практике имеют место быть. Именно поэтому представляется наиболее верным ввести ответственность за фальсификацию протокола общего собрания собственников многоквартирного дома.

#### Библиографический список

- 1. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации // Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25. Бюллетень Верховного Суда РФ. № 8. август, 2015.
- 2. Жилищный кодекс РФ // Собрание законодательства РФ. 03.01.2005. № 1 (часть 1). С. 14 // СПС «Консультант плюс». URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=200993 &fld=134&dst=100325,0&rnd=0.038990167047779245#0 (дата обращения 14.04.2017).
  - 3. Маргушина С. ЖКХ без проблем: возможности и реальность / С. Маргушина. ЖКХ. 2012. С.13-15.
- 4. Апелляционное определение Верховного суда Республики Татарстан от 22.08.2013 по делу № 33-9924/13// СПС «Консультант плюс». URL: <a href="http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc:base=SOJ;n=696426#0">http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc:base=SOJ;n=696426#0</a> дата обращения 14.04.2017).
- 5. Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан от 19.12.2013// СПС «Консультант плюс». URL: <a href="http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=776620#0">http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=776620#0</a> (дата обращения 14.04.2017).
- 6. Апелляционное определение Хабаровского краєвого суда от 05.02.2014 по делу № 33-541// СПС «Консультант плюс». URL: <a href="http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=SOJ&n=807611&req=doc#0">http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=SOJ&n=807611&req=doc#0</a> (дата обращения 14.04.2017).
- 7. Апелляционное определение Оренбургского областного суда от 29.10.2013 по делу № 33-6714/2013// СПС «Консультант плюс». URL: <a href="http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=SOJ&n=227844&req=doc#0">http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=SOJ&n=227844&req=doc#0</a> (дата обращения 14.04.2017).
- 8. Кассационное определение Курского областного суда от 06.12.2011 по делу № 33-3199-2011// СПС «Консультант плюс». URL: <a href="http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=293534#0">http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=293534#0</a> (дата обращения 14.04.2017).
- 9. Определение Санкт-Петербургского городского суда от 19.08.2013 № 33-10589/13// СПС «Консультант плюс». URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=72454 (дата обращения 14.04.2017).
- 10. Козлова Е.Б. Договор управления многоквартирным домом: гражданско-правовая природа и место в системе договоров / Е.Б. Козлова. Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. С.160-163.

AЦИНА ЕЛЕНА АЛЕКСЕЕВНА — магистрант Института права, Челябинский государственный университет, Россия.

УДК 340

#### А.Е. Бастанжиева, В.С. Криворогова

#### УТВЕРЖДЕНИЕ ГРАНИЦ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ

В данной статье рассматривается неотъемлемый признак государства - территория. В результате работы были раскрыты главные моменты установление и изменения территориальных границ образования. Сформулированы критерии установление границ, и рассмотрен закон «Об установлении границ муниципального образования города Новороссийск и наделении его статусом городского округа».

**Ключевые слова:** местное самоуправление, установление границ, демократическое управление, конституционные принципы.

Местное самоуправление – основополагающий принцип организации и осуществления власти в обществе и государстве, который наряду с другими конституционными принципами определяет систему демократического управления. Конституция РФ признает и гарантирует местное самоуправление [1].

Неотъемлемым признаком государством считается ее территория. Территориальные основы местного самоуправления - совокупность норм, закрепляющих и регулирующих территориальную организацию местного самоуправления: состав территории, порядок создания, преобразования и упразднения муниципальных образований, изменения их границ. На данном этапе, совершенствование и развитие отношений муниципальной собственности является одной из важнейших задач современного Российского государства в условиях формирования гражданского общества, реализации заложенных в Конституции РФ 1993 г. ценностей, развития местного самоуправления, что является, важным и актуальным по сей день.

К территории муниципального образования относят: земли городских, сельских поселений, прилегающие к ним земли общего пользования, рекреационные зоны, земли необходимые для развития поселений, и другие земли в границах муниципального образования независимо от форм собственности и целевого назначения их порядок изменения устанавливается законами субъектов Российской Федерации.

В настоящее время недостатки территориальной организации местного самоуправления нередко являются препятствием для целостного и эффективного решения задач местного самоуправления. Любое крупное государство для реализации целей управления должно быть разделено на различные территории. Территориальное членение государства производится в целях наилучшего осуществления государственных функций аппаратом государственной власти, который также разделяется по вертикали и горизонтали в соответствии с территориальным членением государства.

Определяются строгие критерии установления границ муниципальных образований.

**Первый критерий** – критерий плотности населения. Он играет большую роль в территориальной структуре муниципальной России. В соответствии с ним будут определены территории с низкой и высокой плотностью населения.

**Второй критерий** – критерий доступности административного центра. Обеспечить всем жителям поселения возможность непосредственного обращения в органы местного самоуправления.

Третий критерий – критерий иерархичности, который подразумевает три условия:

- 1) территория населенного пункта должна полностью входить в состав территории поселения;
- 2) территория поселения не может входить в состав территории другого поселения;
- 3) территория поселения должна полностью входить в состав территории муниципального района [4].

Установление и изменение границ муниципального образования, в том числе при образовании, объединении, преобразовании или упразднении муниципальных образований осуществляется по инициативе:

- А) населения:
- Б) органов местного самоуправления;
- В) органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

При этом учитываются исторические и местные традиции, а также мнение населения соответствующих территорий.

<sup>©</sup> Бастанжиева А.Е., Криворогова В.С., 2017.

Научный руководитель: *Симонова Ольга Васильевна* – кандидат исторических наук, Государственный морской университет имени адмирала Ф.Ф. Ушакова, Россия.

Важно отметить, что порядок установления и изменения границ муниципальных образований определяется Федеральным Законом "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" [4].

В целях получения согласия населения при изменении границ муниципального образования, преобразовании муниципального образования проводится голосование граждан по указанным вопросам.

В общем случае в голосовании участвуют граждане тех муниципальных образований и населенных пунктов, границы которых подлежат изменению.

Территория города Новороссийска также имеет четкие границы, действующим законом «Об установлении границ муниципального образования города Новороссийск и наделении его статусом городского округа», принятый 24 марта 2004 года.

Конкретно в статье 2.1 закона «Об установлении границ муниципального образования города Новороссийск и наделении его статусом городского округа», указан перечень населенных пунктов, входящих в состав муниципального образования города Новороссийск. Также, к данному закону прилагается приложение карта-схема границ муниципального образования города Новороссийск [5].

Существует целый ряд требований для установления и изменения границ муниципального образования:

- территория субъекта РФ разграничивается между поселениями. Территории с низкой плотностью сельского населения могут не включаться в состав территорий поселений;
- территории всех поселений, за исключением территорий городских округов, а также возникающие на территориях с низкой плотностью населения и на территориях упраздняемых поселений межселенные территории входят в состав муниципальных районов;
- территорию поселения составляют исторически сложившиеся земли населенных пунктов, прилегающие к ним земли общего пользования, территории традиционного природопользования населения соответствующего поселения, рекреационные земли, земли для развития поселения;
- в состав территории поселения входят земли независимо от форм собственности и целевого назначения:
- в состав территории сельского поселения могут входить, как правило, один сельский населенный пункт или поселок с численностью населения более 1000 человек и объединенные общей территорией несколько сельских населенных пунктов с численностью населения менее 1000 человек каждый; сельский населенный пункт с численностью населения менее 1000 человек, как правило, входит в состав сельского поселения;
- в соответствии с законами субъекта РФ статусом сельского поселения с учетом плотности населения субъекта РФ и доступности территории поселения может наделяться сельский населенный пункт с численностью населения менее 1000 человек;
  - территория поселения не может входить в состав территории другого поселения;
- территория поселения должна полностью входить в состав территории муниципального района [4].

В заключение хотелось добавить, что территориальные основы местного самоуправления, будучи обусловленными потребностью оптимального осуществления полномочий на определенной территории в зависимости от характера этих полномочий, повлияли на дальнейшее развитие компетенционных основ, а также правовых, организационных и финансово-экономических основ местного самоуправления.

Территориальные основы местного самоуправления представляют собой совокупность муниципально-правовых норм, закрепляющих и регулирующих территориальную организацию местного самоуправления.

Изменение границ муниципального образования осуществляется законом субъекта Российской Федерации по инициативе населения, органов местного самоуправления, органов государственной власти субъекта Российской Федерации, федеральных органов государственной власти.

Инициатива населения об изменении границ муниципального образования реализуется в порядке, установленном федеральным законом и принимаемым в соответствии с ним законом субъекта Российской Федерации для выдвижения инициативы проведения местного референдума. Инициатива органов местного самоуправления, органов государственной власти об изменении границ муниципального образования оформляется решениями соответствующих органов местного самоуправления, органов государственной власти.

#### Библиографический список

1. Братановский, С. Н. Предметы ведения муниципальных образований в сфере управления землями на их территории / С. Н. Братановский // Государство и право. - 2014. - № 4.-С.36-45.

2. Самостроенко,  $\Gamma$ . М. Территориальное общественное самоуправление: стратегические факторы развития /  $\Gamma$ . М. Самостроенко // Управленческий учет. − 2016. - № 8. - С. 17-24.

3. Игнатов, В. Г. Местное самоуправление: российская практика и зарубежный опыт: учебное пособие для вузов / В. Г. Игнатов, В. И. Бутов. - 3-е изд., перераб. и доп. - М. : - Ростов н/д : МарТ, 2014. - 367c

4. Федеральный закон "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"; от 06.10.2003 N 131-Ф3 (последняя редакция);

5.ФЗ «Об установление границ Муниципального образования города Новороссийск и наделении его статусом городского округа» (с изменениями на: 03.06.2009).

 $\mathit{EACTAH}$ ЖИЕВА АЛЕВТИНА ЕВГЕНЬЕВНА — курсант, Государственный морской университет имени адмирала  $\Phi.\Phi.$  Ушакова, Россия.

 $\mathit{KPИВОРОГОВA}$   $\mathit{BEРОНИКA}$   $\mathit{CEРГЕЕВНA}$  – курсант, Государственный морской университет имени адмирала  $\Phi.\Phi.$  Ушакова, Россия.

УДК 343.2/.7

Ю.Н. Бевза

# ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ЛЕГАЛИЗАЦИИ ДОХОДОВ, ПОЛУЧЕННЫХ ПРЕСТУПНЫМ ПУТЕМ

Данная статья содержит анализ основных нормативных правовых актов, которые образуют правовую основу противодействия легализации доходов, полученных преступным путем. В статье дается определение этого вида преступления; транснациональных преступлений. Освещаются такие документы, как «Договор о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма при перемещении наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза», Страсбургская конвенция «Об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности» и другие.

**Ключевые слова:** Легализация доходов, полученных преступным путем, уголовное право, международное уголовное право, законодательство, международные конвенции, транснациональные преступления.

Актуальность данной темы продиктована необходимостью усиления арсенала правовых средств противодействия легализации доходов, полученных преступным путем, необходимо дать определение данному преступлению.

Согласно статье 1 Договора о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма при перемещении наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза, доходами, полученными преступным путем являются денежные средства или иное имущество, которые были получены в результате совершения преступлений, признаваемых таковыми в соответствии с законодательством Стороны, принимающей меры по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, предусмотренные Договором.

Легализация (отмывание) доходов, полученных преступным путем – это действия по приданию правомерного характера владению, пользованию или распоряжению доходами, полученными преступным путем [1].

Критерии отнесения того или иного преступления к категории транснационального обозначены в статье 3 Конвенция против транснациональной организованной преступности [2]. Данная статья гласит, что преступление носит транснациональный характер, если:

- оно совершено в более чем одном государстве;
- оно совершено в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования, руководства или контроля имеет место в другом государстве;
- оно совершено в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет свою преступную деятельность в более чем одном государстве, или
- оно совершено в одном государстве, но его существенные последствия имеют место в другом государстве.

В соответствии с вышеизложенным данный вид преступления можно отнести к транснациональному преступлению. Государства – участники конвенций обязаны криминализировать данные составы, а так же предусмотривать санкции за их совершение.

К международным документам, которые касаются данной сферы уголовного права, относятся следующие документы, которые одобрены Генеральной Ассамблеей ООН:

- Всеобщая декларация прав человека [3];
- Международный пакт о гражданских и политических правах [4];
- Конвенция о защите прав человека и основных свобод [5].

\_

<sup>©</sup> Бевза Ю.Н., 2017.

Научный руководитель: *Казачкова Земфира Мухарбиевна* – доктор юридических наук, профессор, Московский государственный институт международных отношений (университет) Министерства иностранных дел Российской Федерации (филиал в г. Одинцово), Россия.

Так же стоит выделить еще один не менее важный документ в данной области. Это Страсбургская конвенция «Об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности», которая была принята 8 ноября 1990 года. Российская Федерация ратифицировала данный документ в 2001 году [6]..

Данная Конвенция заключена между государствами-членами Совета Европы и открыта для присоединения для других государств.

В первой статье так же дано определение доходов, что означают любую экономическую выгоду, полученную в результате совершения преступлений. Эта выгода может включать любое имущество, которое определяется в этой же статье.

Целями документа являются усиление международного сотрудничества в сфере выявления, изъятия и конфискации доходов от преступной деятельности, построение эффективной системы взаимодействия между государствами и осуществление общей уголовной политики, направленной на защиту общества от преступности, в том числе и путем лишения средств, полученных преступным путем.

Так же данная Конвенция определяет круг преступлений, связанных с легализацией доходов. К ним относятся:

- конверсия или передача имущества. Это имущество должно быть доходом, полученным преступным путем, с целью скрыть незаконное происхождение такого имущества или помочь любому лицу, замешанному в совершении основного преступления, избежать правовых последствий своих деяний;
- утаивание или сокрытие действительной природы, происхождения, местонахождения, размещения, движения имущества или прав на него, если известно, что это имущество представляет собой доход, полученный преступным путем;
- приобретение, владение или использование имущества, если в момент его получения было известно, что оно является доходом, добытым преступным путем;
- участие или соучастие в любом из преступлений, определенных в настоящей статье, или в покушении на его совершение, а также помощь, подстрекательство, содействие или консультирование в связи с совершением такого преступления.

#### Библиографический список

- 1.Договор о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма при перемещении наличных денежных средств и (или) денежных инструментов через таможенную границу Таможенного союза // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013 г. № 21.
- 2. Конвенция против транснациональной организованной преступности // Собрание законодательства Российской Федерации. 2004 г. № 40.
- 3. Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) // Российская газета. -1995 г. № 67.
- 4.Международный пакт о гражданских и политических правах (Принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1994 г. № 12
- 5.Конвенция о защите прав человека и основных свобод" (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (вместе с Протоколом № 1] (Подписан в г. Париже 20.03.1952), Протоколом № 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), Протоколом № 7 (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) (с изм. от 13.05.2004) // Собрание законодательства Российской Федерации. -2001 г. № 2.
- 6. Конвенция об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности (заключена в г. Страсбурге 08.11.1990) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2003 г. № 3.

*БЕВЗА ЮЛИЯ НИКОЛАЕВНА* – магистрант, Московский государственный институт международных отношений (университет) Министерства иностранных дел Российской Федерации (филиал в г. Одинцово), Россия.

П Е Д А Г О Г И Ч Е С К И Е

УДК - 37.03

А.А. Кирусов

# ОРГАНИЗАЦИЯ ВНУТРИФИРМЕННОГО ОБУЧЕНИЯ ПЕРСОНАЛА ТРАНСПОРТНОЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Экспериментом нашего исследования является организация внутрифирменного обучения персонала. Очень важно помнить, что именно разнообразие навыков, а не просто разнообразие само по себе является принципиальным. Если члены коллектива применяют ограниченное количество навыков, то необходимо искать способ стимулировать потребность к увеличению их количества. Работающим людям необходимо дать ощущение признания используемых ими навыков. Ошибочно считать, что обучение заканчивается, как только сотрудник освоит свою работу. На самом деле возможность постоянно совершенствоваться - важнейший стимул, позволяющий людям многие годы творчески выполнять одну и ту же работу на одном и том же предприятии.

**Ключевые слова:** корпоративная культура, транспортная организация, педагогика, менеджмент, внутрифирменное обучение, корпоративное обучение.

Большинство трудовых коллективов коммерческих организаций представляют собой гетерогенную среду. Сотрудников объективно можно поделить на группы со сходными профессиональными компетенциями, обязанностями, уровнем образования. В ходе работы транспортных организаций (производства продукции или предоставления услуг) такие группы взаимодействуют как между собой, так и с третьими сторонами (клиент, контрагенты, руководство). Внимание к соблюдению рабочего режима (отдыха) обусловлено чрезвычайными происшествиями, связанными с усталостью водителей. Нарушение режима отдыха влияет и на коммуникацию (раздражительность) водителя с пассажирами и в целом на качество предоставляемых услуг. Замечается текучесть кадров в транспортных организациях (в основном среди кондукторов, диспетчеров, водителей). Это связано, в первую очередь, со сменой поколений - многие выходят на пенсию. Тяжелые условия труда и невысокая заработная плата также становится причиной сокращения

<sup>©</sup> Кирусов А.А., 2017

числа специалистов. Между тем, сейчас наметилась тенденция увеличения потребности в высококвалифицированных кадрах в связи с внедрением и эксплуатацией новых технологий (GPS/ГЛОНАСС). Знания и навыки сотрудников не поспевают за внедряемыми технологиями. Одновременно сокращается потребность в низкоквалифицированных кадрах. Вопрос повышения квалификации кадров из транспортной отрасли является одним из основных направлений подготовки кадрового потенциала регионов, в связи изменениями условий на рынке труда, что требует изменения профессиональных навыков. [1]

В транспортной компании ООО «НовгородАвто» есть несколько групп персонала (с разной степенью образования, разными компетенциями, разного возраста). В работе эти группы должны постоянно взаимодействовать между собой и с клиентами. Из-за нехватки смежных знаний (например, диспетчер не знает правил дорожного движения, устройства и возможностей транспортных средств; водители не имеют достаточных знаний в логистике, особенностях общения с клиентами и формированием графиков рейсов) происходят конфликтные ситуации, недопонимание, задержки рейсов. Ежегодно компания в среднем теряет 30% водителей и 10% диспетчеров (текучесть кадров по различным причинам).[2]

Проблемы, которые обуславливают появление проекта:

- конфликтные ситуации;
- задержки в работе компании;
- ошибки в работе;
- недостаточно сформированная корпоративная культура;
- неэффективное взаимодействие разных групп трудового коллектива;
- слишком большой разрыв знаний и компетенций сотрудников;
- нехватка смежных (междисциплинарных) знаний у персонала.

В рамках разработки новой структуры предприятия (отдел внутрифирменного обучения) необходимо внедрить в систему управления предприятием систему повышения квалификации персонала. Выявленные проблемы обуславливают цели реализации проекта:

- 1) создание программ выравнивания компетенций разнородных профессиональных групп;
- 2) организация совместных внутрифирменных тренингов для персонала;
- 3) формирование корпоративной культуры;
- 4) повышение эффективности работы компании;
- 5) уменьшение текучести кадров.

Основные задачи, которые должны быть решены, чтобы достичь цели:

- создание команды проекта (поиск преподавателей);
- разработка программ тренингов (анализ особенностей персонала, проверка компетенций);
- разработка программы мотивации персонала;
- выделение и оборудование помещений для тренингов;
- запуск тренингов;
- анализ результатов.

Определены и основные заинтересованные стороны в реализации проекта. Результаты представлены в таблице:

Заинтересованные стороны

Заинтересованные стороны	Форма участия	Выгоды
Руководство компании	Финансирование, выделение помещений, оборудования, оценка результатов	Повышение эффективности работы компании, уменьшение текучести кадров
Сотрудники компании	Активное посещение курсов, данные для разработки программ обучения	Повышение квалификации, получение смежных знаний, формирование корпоративной культуры
Преподаватели (тренеры)	Разработка образовательных программ, обучение персонала	Оплата труда
Клиенты компании	Данные и пожелания для разработки программ обучения персонала, данные для оценки результатов	Повышение качества обслуживания

На каждом этапе реализации проекта все его участники должны четко понимать свой фронт работ, свои обязанности и ответственность.

За 6 месяцев обучения персонал посетит 44 часа лекционных курсов (тренингов по более 10 дисциплинам). Каждый сотрудник получит сертификат об окончании курсов повышения квалификации. В результате проекта будет создана уникальная программа обучения гетерогенных групп сотрудников транспортной компании, повысится эффективность взаимодействия отделов персонала, сформируется корпоративная культура, повысится качестве предоставляемых услуг.

Для определения возможностей реализации проекта и основным рисков (а также предложению мер по их снижению) был проведён SWOT-анализ проекта реализации внутрифирменного обучения гетерогенных групп персонала ООО «НовгородАвто». SWOT-анализ позволяет определить причины эффективной или неэффективной работы участников проекта над проектом, это сжатый анализ маркетинговой информации, на основании которого делается вывод о том, в каком направлении необходимо продвигать проект и в конечном итоге определяется распределение ресурсов по сегментам.

SWOT-анализ проекта

Внутренние факторы	Внешние факторы
Сильные стороны	Возможности
- Нет аналогов учебных программ для персонала транспортных компаний;	- Повышение эффективности работы компании;
- Обучение внутри фирмы;	- Повышение качества обслуживания;
- Обучение в рабочее время;	- Лояльность сотрудников к компании;
- Дешевле, чем обучение в ВУЗ;	- Формирование корпоративной культуры;
- Программы для совместного обучения разных	- Уменьшение текучести кадров;
групп сотрудников.	- Коммерциализация программ обучения сторонним фирмам.
Слабые стороны	Угрозы
- Нет прямой монетизации (не явный эффект);	- Нежелание обучаться отдельными сотрудниками;
- Знания могут оказаться не актуальными.	- Слишком разный уровень образования у групп персонала;
	- Недостаточный уровень квалификации тренера;
	- Задержки в работе компании (при занятости персонала учёбой).

Выравниванием уровня знаний и компетенций разных профессиональных групп персонала возможно достижение социального эффекта, повышение коммуникации между сотрудниками и повышение эффективности компании в целом. Коммерциализация устоявшихся программ обучения сторонним компаниям сможет приносить прямой доход от обучения. Сотрудников необходимо мотивировать учиться, разработать программу поощрений. Обучение не должно негативно сказываться на зарплате сотрудника, ведь обучение будет происходить в рабочее время. Данные издержки должны компенсироваться работодателем. Программы должны быть составлены самым эффективным способом, чтобы учесть специфику работы каждой профессиональной группы, их взаимодействия в рабочих ситуациях, компетенции и знания каждой группы. Каждый сотрудник должен получать полезные и актуальные знания и новые нужные компетенции.

Согласно календарному плану работ проект должен быть полностью завершен 1 июня 2017 (за 6 месяцев). К этому моменту все сотрудники компании должны пройти обучение, получить соответственные навыки, знания и сертификаты об обучении. Руководство в свою очередь должно оценить результаты реализации проекта.

Описание проведенного обучения «Корпоративная культура»

Цели курса:

- 1. повысить эффективность работы представителей всех подразделений компании;
- 2. устранить ошибки во взаимодействии разных подразделений;
- 3.замотивировать персонал на качественное выполнение работы и дальнейшее самосовершенствование;
- 4.обеспечить сотрудников знаниями, умениями и навыками, необходимыми для качественного выполнения работы;
  - 5. создать у сотрудников чувство причастности к деятельности организации;
  - 6.поддержать у персонала позитивное отношение к работе;
  - 7. повысить сплоченность коллектива;
  - 8. оценить обучаемость и определить потенциал для дальнейшего развития сотрудников.
- В результате обучения участникам были предоставлены эффективные инструменты обучения, воспитания и участия в развитии корпоративной культуры в своей компании. Сотрудники получили развернутые представления о корпоративной культуре, принципах ее формирования и функционирования, способах определения слабой и сильной корпоративной культуры, смоли оценить корпоративную культуру своей компании с точки зрения соответствия ее стратегическим целям компании. Персонал получили знания, необходимые для осуществления деятельности смежных подразделений. Обучаемые получили возможность трансляции своих знаний другим подразделениям. Все участники усилили индивидуальные компетенции, необходимые для развития корпоративной культуры в компании.

Программа обучения:

- 1. Корпоративная культура: основы.
- 1.1. Что такое корпоративная культура. Элементы корпоративной культуры. Как создается корпоративная культура.
  - 1.2. Этапы развития организации и их связь с корпоративной культурой:
  - 2. Влияние корпоративной культуры на деятельность компании.
  - 2.1. Сравнительный анализ с ключевыми конкурентами, выделение конкурентных преимуществ.
  - 2.2. Сервис как ключевой инструмент удержания клиентов.
  - 3. Мини-лекции для всех о компетенциях каждого из подразделений.
  - 4. Контрольная аттестация сотрудников всех подразделений.

 $\Phi$ орма и методы проведения обучения: мини-лекции, анализ случаев из практики, дискуссионная контрольная работа.

Документы: каждому участнику был вручен именной Сертификат о прохождении обучения.

После прохождения внутрифирменного обучения, сотрудникам было предложено пройти итоговую аттестацию. В том числе в ней участвовали сотрудники, решившие не посещать занятия. Аттестация проходила в формате контрольной работы, состоящей из 9 заданий с открытой свободной формой ответа. Сотрудники, участвовавшие в обучении, проверяли усвоенные знания, иные сотрудники – проверяли свою способность самообразования либо эрудиции. В результате была проведена оценка продуктивности обучения. Организация получила базу ответов, в которые включены и проблемные ситуации из практики. Большинство сотрудников показало максимальные результаты по заданиям, связанных с их компетенциями. Общие и специфические для других подразделений задания успешно разрешили около 65% сотрудников.

#### Библиографический список

- 1. Текучка кадров в транспорте Петербурга: первыми сдаются кондукторы [Электронный ресурс] / Ольга Першина // Петербургский Дневник. журн. 2016. Режим доступа: http://www.spbdnevnik.ru/news/2016-02-25/transportnoy-sfere-peterburga-nuzhny-professionaly/ (Дата обращения: 20.11.2016).
- 2. Финансовый анализ ООО «НовгородАвто» за 2016 год, [Текст]

*КИРУСОВ АНТОН АЛЕКСЕЕВИЧ* – магистрант, Институт непрерывного педагогического образования (Новгородский государственный университет им. Ярослава Мудрого), Россия.

#### Информация для авторов

Журнал «Вестник магистратуры» выходит ежемесячно.

К публикации принимаются статьи студентов и магистрантов, которые желают опубликовать результаты своего исследования и представить их своим коллегам.

В редакцию журнала предоставляются в отдельных файлах по электронной почте следующие материалы:

1. Авторский оригинал статьи (на русском языке) в формате Word (версия 1997–2007).

Текст набирается шрифтом Times New Roman Cyr, кеглем 14 pt, с полуторным междустрочным интервалом. Отступы в начале абзаца -0, 7 см, абзацы четко обозначены. Поля (в см): слева и сверху -2, справа и снизу -1, 5.

## Структура текста:

- Сведения об авторе/авторах: имя, отчество, фамилия.
- Название статьи.
- Аннотация статьи (3-5 строчек).
- Ключевые слова по содержанию статьи (6-8 слов) размещаются после аннотации.
- Основной текст статьи.

Страницы не нумеруются!

Объем статьи – не ограничивается.

В названии файла необходимо указать фамилию, инициалы автора (первого соавтора). Например, **Иванов И. В.статья.** 

Статья может содержать **любое количество иллюстративного материала**. Рисунки предоставляются в тексте статьи и обязательно в отдельном файле в формате TIFF/JPG разрешением не менее 300 dpi.

Под каждым рисунком обязательно должно быть название.

Весь иллюстративный материал выполняется оттенками черного и серого цветов.

Формулы выполняются во встроенном редакторе формул Microsoft Word.

- 2. Сведения об авторе (авторах) (заполняются на каждого из авторов и высылаются в одном файле):
  - имя, отчество, фамилия (полностью),
  - место работы (учебы), занимаемая должность,
  - сфера научных интересов,
  - адрес (с почтовым индексом), на который можно выслать авторский экземпляр журнала,
  - адрес электронной почты,
  - контактный телефон,
  - название рубрики, в которую необходимо включить публикацию,
  - необходимое количество экземпляров журнала.

В названии файла необходимо указать фамилию, инициалы автора (первого соавтора). Например, **Иванов И.В. сведения.** 

Адрес для направления статей и сведений об авторе: magisterjourn@gmail.com Мы ждем Ваших статей! Удачи!

# Для записей